

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ
УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ТРАНСПОРТА»

Кафедра «Организация дорожного движения»

Д. В. КАПСКИЙ, Д. П. ХОДОСКИН, О. А. ХОДОСКИНА

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

*Рекомендовано Учебно-методическим объединением по образованию
в области транспорта и транспортной деятельности
в качестве учебного пособия для студентов технических
специальностей*

Гомель 2013

УДК 656.2.08

ББК 39.33

К20

Рецензент : – заведующий кафедрой «Организация перевозок и управление на автомобильном и городском транспорте» Белорусского государственного университета транспорта канд. техн. наук, доцент
А. А. Михальченко.

Капский, Д. В.

К20 Уголовное право : учеб. пособие / Д. В. Капский, Д. П. Ходоскин, О. А. Ходоскина ; М-во образования Респ. Беларусь, Белорус. гос. ун-т трансп. – Гомель : БелГУТ, 2013. – 299 с.
ISBN 978-985-554-205-7

Изложены основные положения уголовно-процессуального права: понятие уголовного права, уголовный закон; понятие и сущность уголовного процесса; принципы уголовно-процессуального права; участники уголовного процесса; понятие и признаки преступления; классификация преступлений; понятие, виды, формы соучастия; понятие доказательств и их источников; меры процессуального принуждения; гражданский иск в уголовном процессе; стадии уголовного процесса и др.

Рассмотрены вопросы проведения различных видов экспертиз при ведении дел об уголовных преступлениях, в том числе и при ДТП.

Предназначено для преподавателей, студентов, магистрантов и аспирантов высших учебных заведений при изучении теоретического материала по уголовному праву в области организации дорожного движения.

УДК 656.2.08**ББК 39.33**

ISBN 978-985-554-205-7

© Капский Д. В., Ходоскин Д. П.,
Ходоскина О. А., 2013

© Оформление. УО «БелГУТ», 2013

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

ГАИ – Государственная автомобильная инспекция

ГК – Гражданский кодекс

ДТП – дорожно-транспортное происшествие

КоАП – Кодекс об административных правонарушениях

МВД – Министерство внутренних дел

ОВД – отдел внутренних дел

ОРМ – оперативно-розыскные мероприятия

ПДД – Правила дорожного движения

ПС – подвижной состав

ТС – транспортное средство

УИК – Уголовно-исполнительный кодекс

УК – Уголовный кодекс

УПК – Уголовно-процессуальный кодекс

ЭВМ – электронно-вычислительная машина

ВВЕДЕНИЕ

Транспортная деятельность, а также действия участников дорожного движения, к сожалению, достаточно часто попадают в область уголовных правоотношений. В связи с этим будущим специалистам в области организации дорожного движения необходимо владеть основами уголовного права, знать основные понятия и механизмы действия уголовного законодательства, уметь применять их на практике.

В соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь основными задачами уголовного права в сфере транспортной деятельности являются:

- защита личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства путем глубокого расследования преступлений, изобличения и привлечения к уголовной ответственности виновных;

- обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый, кто совершил преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

На практике организуемая сотрудниками ГАИ профилактическая работа среди лиц, управляющих ТС, повышенные требования при решении вопроса о допуске к управлению не всегда дают позитивный результат. Поэтому приходится использовать меры принуждения, к которым относится юридическая ответственность.

ТС является источником повышенной опасности. Поэтому очень важно проявлять внимательность и осторожность во время движения. Неосмотрительность водителей во время движения, проявление их безответственного поведения на дороге, приводящие к тяжелым последствиям (авариям, возникновению угрозы жизни и здоровью людей и т.п.), предусматривают как административную, так и уголовную ответственность. В практике правонарушений по вине водителей, находящихся в нетрезвом состоянии, совершается значительное число ДТП, влекущих гибель людей, причинение им увечий.

В результате изучения раздела уголовного права студент должен обладать соответствующими знаниями по следующим вопросам (в том числе в области дорожного движения):

- классификация уголовно наказуемых преступлений;
- основные положения уголовно-процессуального права;

- виды ответственности на транспорте и методики применения наказания;
- порядок проведения досудебного, судебного разбирательства, обжалования решений (постановлений);
- методики проведения процессуальных действий на этапе предварительного следствия и суда.

Целевое назначение изучения уголовного права состоит в формировании у студентов, обучающихся по специальности 1-44.01.02 «Организация дорожного движения», мировоззрения по вопросам правовой науки, навыков правильного применения нормативных правовых актов различного уровня при решении практических задач, возникающих в транспортной деятельности и связанных с организацией дорожного движения.

1 УГОЛОВНОЕ ПРАВО. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

Уголовный кодекс определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями, закрепляет основания и условия уголовной ответственности, устанавливает наказания и иные меры уголовной ответственности, которые могут быть применены к лицам, совершившим преступления, а также принудительные меры безопасности и лечения в отношении лиц, совершивших общественно опасные деяния (согласно ч. 1 ст. 1 УК). УК является единственным уголовным законом, действующим на территории Республики Беларусь. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в него. УК основывается на Конституции и общепризнанных принципах и нормах международного права.

1.1 Сущность, задачи и система уголовного права

Уголовное право представляет собой совокупность принятых государством правовых норм, которые устанавливают и регулируют определенные общественные отношения в соответствии с интересами и потребностями общества. Для него характерны признаки и свойства, присущие праву в целом (нормативность и системность выражения, общеобязательность, обеспеченность властью государства). Значение уголовного права состоит в реализации его функций: идеологической, регулятивной, воспитательной, предупредительной, охранительной.

Особенность уголовного права состоит в том, что оно призвано охранять от преступных посягательств позитивные общественные отношения, которые, по общему правилу, регулируются нормами иных отраслей права. Уголовное право запрещает под угрозой уголовной ответственности совершение деяний, которые представляют опасность для общественных отношений, поддерживаемых обществом и государством, в том числе и путем их позитивного правового регулирования нормами иных отраслей права.

Общественные отношения, которые охраняются нормами уголовного права, составляют предмет позитивно-правового регулирования соответствующих отраслей права либо вообще поддерживаются общепринятыми правилами человеческого общежития. Основу уголовно-

правового регулирования составляют охранительные уголовно-правовые отношения, которые складываются между государством (охраняющей инстанцией) и гражданами по поводу соблюдения уголовно-правовых запретов и имеют общий (общеобязательный для всех граждан) характер [20].

Объектом уголовного права является применение принудительных мер безопасности и лечения в отношении лиц, которые совершили запрещенные уголовным законом деяния в состоянии невменяемости, а также в отношении лиц, которые заболели психической болезнью после совершения преступления.

В качестве непосредственного *метода правового регулирования* в уголовном праве выступает нормативно закрепленная угроза уголовной ответственности за нарушение запрета, то есть несоблюдение вытекающей из него обязанности воздерживаться от совершения преступных деяний, и реальное применение мер уголовной ответственности в случае совершения лицом преступления.

В уголовном праве в качестве дополнительного, обслуживающего основной метод уголовно-правового регулирования, используется и *метод правового дозволения*. Указанный метод применяется, в частности, в уголовном праве для определения условий, при наличии которых поведение человека, объективно содержащее признаки запрещенного уголовным законом деяния, не является все же преступлением (причинение вреда при осуществлении акта правомерной обороны, при задержании преступника и т.п.).

Значительное место также отводится *методу стимулирующего предписания*. На указанном методе основывается регулирующее воздействие норм о добровольном отказе от доведения преступления до конца, об освобождении от уголовной ответственности виновного за деятельность, способствовавшую прекращению и раскрытию преступления.

Предметом уголовного права являются сами охранительные отношения. Таким образом, уголовное право представляет собой совокупность правовых норм, которые предусматривают с целью охраны общества и установленного в нем правопорядка запрет на совершение общественно-опасных деяний под угрозой уголовной ответственности за их совершение и в связи с этим определяют перечень и признаки деяний, которые являются преступными, и меры уголовной ответственности за их совершение, а также основания и условия освобождения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности и наказания [17, 19].

Система уголовного права представляет собой структурное подразделение ее норм на относительно самостоятельные части. Правовые нормы, составляющие содержание уголовного права, подразделяется на две части – *общую и особенную*. Так, в УК нормы *Общей части* определяют

принципы уголовного права, порядок действия УК во времени и пространстве, понятие преступления, определение вины, понятие уголовной ответственности и формы ее реализации, виды наказания, общие начала его назначения, основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних и т.п. В нормах *Особенной части* дается перечень и описание конкретных видов преступлений с указанием наказания и его пределов за каждое преступление в соответствии с его характером и степенью общественной опасности.

Социальное назначение уголовного права определяется его задачами, которые сформулированы непосредственно в уголовном законе. В ст. 2 УК указывается, что его *задачей* является охрана «мира и безопасности человечества, человека, его прав и свобод, собственности, прав юридических лиц, природной среды, общественных и государственных интересов, конституционного строя Республики Беларусь, а также установленного правопорядка от преступных посягательств».

Причины, порождающие преступность, сохраняются и будут сохраняться в той или иной степени в любом обществе. При сохранении социальных причин преступных проявлений уголовное право может лишь способствовать предупреждению преступности посредством угрозы уголовной ответственности и применения мер ее воздействия в случае совершения преступления. Задачу предупреждения преступлений уголовное право решает двояким путем: во-первых, *путем общепредупредительного воздействия* на граждан фактом объявляемого в уголовном праве запрета на совершение соответствующего преступного деяния под угрозой уголовной ответственности каждого, кто совершит такое деяние, и, во-вторых, *путем предупреждения новых преступлений* со стороны лиц, осуждаемых за совершение преступлений к определенной мере уголовной ответственности. В последнем случае предупреждение осуществляется путем реального применения в отношении виновного мер уголовной ответственности.

Уголовное право объективно способствует решению задачи воспитания граждан общества, ориентируя их на правопослушное поведение, укрепляя общественные позиции нравственного осуждения преступного поведения. Эффективность воспитательной задачи уголовного права определяется адекватностью уголовно-правового запрета, социальным ожиданиям и интересам большинства членов общества, справедливостью и неотвратимостью уголовной ответственности за совершение преступления.

Конфликтные уголовно-правовые отношения возникают на основе общих охранительных уголовно-правовых отношений с момента совершения лицом деяния, подпадающего под признаки запрещенного уголовным законом. В соответствии с нормами уголовного права,

государство в лице его правоохранительных органов вправе дать правовую оценку совершенному деянию и при признании его преступлением привлечь виновного к уголовной ответственности. В свою очередь государство обязано осуществлять правовую оценку совершенного деяния на предмет признания его преступным в строгом соответствии с уголовным законом и возложить на виновного лишь такую меру ответственности, которая предусмотрена санкцией статьи УК. Лицо, совершившее преступление, обязано претерпеть возлагаемую на него меру уголовной ответственности и в свою очередь вправе требовать от государства соблюдения пределов применения мер ответственности, установленных уголовным законом за совершенное им преступление [19].

Уголовное право, реализуя охранительную, предупредительную и воспитательную задачи посредством установления и регулирования охранительных отношений, является в руках государства эффективным правовым средством борьбы с преступностью. По своему происхождению нормы уголовного права исходят от государства, являются выражением его политики в области борьбы с преступностью средствами уголовно-правового принуждения.

Уголовная политика – это выработанные государством стратегия и тактика, определяющие основные задачи, принципы и средства воздействия на преступность, посредством формирования уголовного законодательства, критериев и уровня криминализации, выбора и определения системы уголовных санкций за совершение преступления и их рационального применения. Уголовная политика подразделяется на уголовно-правовую, уголовно-исполнительную, уголовно-процессуальную и криминологическую [19].

1.2 Характеристики действующего уголовного законодательства. Уголовный закон

Источниками уголовного права Республики Беларусь являются Конституция, УК, а также общепризнанные принципы и нормы международного права.

Конституция, во-первых, очерчивает круг социально значимых ценностей, подлежащих уголовно-правовой охране; во-вторых, закрепляет принципы уголовной ответственности; в-третьих, предопределяет правовые основы применения уголовной ответственности.

Своеобразным источником уголовного права являются и отдельные нормы международного права. В ч. 3 ст. 21 Конституции сказано: «Государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные

в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства». Более того, в ч. 1 ст. 8 Конституции провозглашено: *«Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства».*

Только уголовный закон, а не какой-либо иной нормативный акт, регламентирует вопросы уголовной ответственности. Это объясняется тем, что уголовная ответственность – наиболее острая форма государственного принуждения, затрагивающая судьбы людей и в значительной мере ограничивающая права личности. Только законодательная власть должна определять принципы уголовной ответственности, круг деяний, признаваемых преступлениями, виды наказания и иных мер уголовной ответственности. Это вытекает из положений п. 2 ст. 97 Конституции.

Таким образом, вопросы уголовной ответственности не могут решаться в каких-либо особых законах, направленных на борьбу с теми или иными преступлениями. Во всех случаях нормы уголовно-правового содержания должны включаться в УК и применяться как соответствующие его статьи.

Уголовный закон – это юридическая основа осуществления борьбы с преступностью, фундамент уголовно-правовой политики государства. Уголовно-правовая политика определяет направления законотворческой и правоприменительной деятельности по выработке общих положений, принципов и целей уголовной ответственности, формированию системы наказаний и иных мер уголовной ответственности, дифференциации и индивидуализации ответственности, реализации целесообразных и справедливых мер воздействия на лиц, виновных в совершении преступлений, в целях эффективной охраны установленного правопорядка от преступных посягательств.

Уголовный кодекс – это систематизированный уголовный закон, который принят Палатой представителей Национального собрания 2 июня 1999 года, одобрен Советом Республики 24 июня 1999 года и подписан Президентом 9 июля 1999 года. УК введен в действие с 1 января 2001 года.

Структура уголовного закона. УК представляет собой логически и юридически обоснованную систему уголовно-правовых норм. Он делится на Общую и Особенную части, которые в свою очередь делятся на разделы и главы.

Общая часть УК имеет следующую структуру:

Раздел I. Уголовный закон.

Глава 1. Общие положения.

Глава 2. Действие уголовного закона в пространстве и во времени.

Раздел II. Основания и условия уголовной ответственности.

Глава 3. Преступное деяние.

Глава 4. Вина.

Глава 5. Условия уголовной ответственности.

Глава 6. Обстоятельства, исключающие преступность деяния.

Глава 7. Множественность преступлений.

Раздел III. Уголовная ответственность.

Глава 8. Общие положения об уголовной ответственности.

Глава 9. Наказание и его виды.

Глава 10. Назначение наказания.

Глава 11. Иные меры уголовной ответственности.

Глава 12. Освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Глава 13. Погашение и снятие судимости.

Раздел IV. Принудительные меры безопасности и лечения.

Глава 14. Принудительные меры безопасности и лечения.

Раздел V. Особенности уголовной ответственности лиц, совершивших преступления в возрасте до 18 лет.

Глава 15. Наказание и его назначение лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет.

Глава 16. Освобождение от уголовной ответственности и наказания лиц, совершивших преступления в возрасте до 18 лет.

Особенная часть УК включает следующие разделы и главы:

Раздел VI. Преступления против мира, безопасности человечества и военные преступления.

Глава 17. Преступления против мира и безопасности человечества.

Глава 18. Военные преступления и другие нарушения законов и обычаев ведения войны.

Раздел VII. Преступления против человека.

Глава 19. Преступления против жизни и здоровья.

Глава 20. Преступления против половой неприкосновенности или половой свободы.

Глава 21. Преступления против уклада семейных отношений и интересов несовершеннолетних.

Глава 22. Преступления против личной свободы, чести и достоинства.

Глава 23. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Раздел VIII. Преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности.

Глава 24. Преступления против собственности.

Глава 25. Преступления против порядка осуществления экономической деятельности.

Раздел IX. Преступления против экологической безопасности и природной среды.

Глава 26. Преступления против экологической безопасности и природной среды.

Раздел X. Преступления против общественной безопасности и здоровья населения.

Глава 27. Преступления против общественной безопасности.

Глава 28. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта.

Глава 29. Преступления против здоровья населения.

Раздел XI. Преступления против общественного порядка и общественной нравственности

Глава 30. Преступления против общественного порядка и общественной нравственности.

Раздел XII. Преступления против информационной безопасности.

Глава 31. Преступления против информационной безопасности.

Раздел XIII. Преступления против государства и порядка осуществления власти и управления.

Глава 32. Преступления против государства.

Глава 33. Преступления против порядка управления.

Глава 34. Преступления против правосудия.

Глава 35. Преступления против интересов службы.

Раздел XIV. Преступления против военной службы.

Глава 36. Преступления призывников и военнообязанных.

Глава 37. Воинские преступления.

Раздел XV. Заключительные положения.

Каждая глава УК состоит из статей, которые имеют сплошную нумерацию для всего кодекса. Статья содержит одну уголовно-правовую норму (ст. 32 УК) или несколько (ст. 16 УК). Отдельные правовые предписания выделяются в части. *Частями* статьи называют абзацы, которые начинаются с большой буквы и имеют нумерацию: цифра с точкой. В статье или в части статьи могут выделяться *пункты*, которые начинаются с малой буквы и имеют нумерацию: цифра со скобкой (например, ст. 63, ст. 139 УК). Разделам, главам и статьям УК могут быть предпосланы *примечания*, которые делятся на части (например, примечания к разделу X, к гл. 24, или к ст. 235 УК).

С помощью этой «системы координат» мы имеем возможность кратко сформулировать правовую оценку (квалификацию) содеянного виновным. Например, запись «ч. 6 ст. 16, ст. 14, п. 12 ч. 2 ст. 139 УК» означает, что лицо привлекается к уголовной ответственности за пособничество в покушении на убийство из корыстных побуждений.

Для того чтобы сохранить неизменную нумерацию статей, применяются специальные правила внесения изменений и дополнений в УК. Если пункт, статья, глава или раздел исключаются из УК, их номер сохраняется

(например, ст. 150 или гл. 10 УК 1960 года). Если в УК включается новая статья, то она размещается с учетом системы кодекса, и ей присваивается номер предыдущей статьи с добавлением цифрового значка. Аналогичные правила применяются при дополнении статей пунктами.

Особенная часть УК является систематизированным исчерпывающим перечнем конкретных видов преступлений и предусмотренных за них наказаний. Статьи Особенной части называют преступление, раскрывают его признаки и указывают виды и размер наказания за это преступление. Этим объясняется своеобразная структура норм Особенной части УК, которые состоят из двух частей – диспозиции и санкции [17, 23].

Диспозиция – это часть уголовно-правовой нормы, в которой дается название преступления и раскрываются его объективные и субъективные признаки. Выделяют 5 видов диспозиций: простая, описательная, бланкетная, ссылочная, смешанная.

Простая диспозиция лишь называет преступление, но не указывает его особых признаков. Такая диспозиция встречается крайне редко, лишь в случаях, когда законодатель полагает, что значение слов в названии преступления понятно всем гражданам и нет необходимости в дополнительном разъяснении. Признаки такого преступления уясняются путем толкования. Примером простой диспозиции является ч. 1 ст. 431 УК, в которой сказано: «Дача взятки ...».

Описательная диспозиция не только дает название преступлению, но и раскрывает его признаки. Такая диспозиция является типичной. Примером описательной диспозиции может служить текст ч. 1 ст. 430 УК, в которой подробно характеризуются признаки получения взятки.

Бланкетная диспозиция для определения всех признаков преступного деяния отсылает к иным нормативным актам, не имеющим уголовно-правового характера (законам, декретам и указам Президента, постановлениям Правительства, положениям и другим нормативно-правовым актам). Так, для уяснения признаков преступления, предусмотренного ст. 306 УК «Нарушение правил охраны труда», следует обратиться к соответствующим нормативным актам, содержащим правила техники безопасности на производстве, иные правила охраны труда.

Ссылочная диспозиция адресует для уяснения смысла нормы к другой норме УК. Так, законодатель поступает, формулируя диспозицию ч. 1 ст. 149 УК, в которой даются признаки умышленного причинения менее тяжкого телесного повреждения.

Смешанной признается *диспозиция*, которая сочетает в себе черты названных ранее видов. Так, диспозиция ч. 1 ст. 321 УК «Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта» содержит в себе черты описательной, бланкетной и ссылочной диспозиции.

Санкция – это часть уголовно-правовой нормы, в которой предусматривается вид и размер наказания за преступление, указанное в диспозиции.

По степени конкретизации вида и размера наказания выделяют три вида санкций: абсолютно неопределенную, абсолютно определенную, относительно определенную.

Абсолютно неопределенная санкция не называет вид и размер наказания. Такие санкции отсутствуют в действующем уголовном законе. Они были характерны для начального периода формирования советского уголовного права, когда вид и размер наказания определялись по усмотрению суда.

Абсолютно определенная санкция точно называет вид и размер наказания. Такая санкция, наоборот, лишает суд возможности индивидуализировать наказание с учетом обстоятельств дела и личности виновного. В новом УК таких санкций нет. В истории уголовного права Беларуси такие санкции встречались. Например, ст. 632 УК БССР 1928 года предусматривала, что измена Родине, совершенная военнослужащим, карается высшей мерой уголовного наказания – расстрелом.

Относительно определенная санкция называет вид наказания и определяет пределы, в рамках которых суд с учетом обстоятельств дела, тяжести содеянного и личности виновного избирает размер наказания. В санкциях не указываются минимальный и максимальный пределы для таких видов наказания, как общественные работы, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Размеры наказания в этих случаях определяются в нормах Общей части соответственно в ст. 49, 50, 51 УК, а суд в указанных пределах избирает конкретную меру наказания.

Альтернативная санкция называет несколько видов наказания, размеры которых могут быть абсолютно или относительно определены. Альтернативная абсолютно определенная санкция предусмотрена ст. 253 УК БССР 1960 года, по которой добровольная сдача в плен наказывается смертной казнью или лишением свободы сроком на 15 лет. Альтернативная относительно определенная санкция наиболее типична для нового УК. Она позволяет суду избрать вид наказания, а затем и его размер. Примером является санкция ст. 185 УК, предоставляющая суду возможность назначить виновному в преступлении общественные работы или штраф, или исправительные работы, или арест, или ограничение свободы.

1.3 Действие уголовного закона в пространстве и во времени

Выделяют **четыре принципа, определяющие действие уголовного закона** в пространстве: территориальный; гражданства; реальный; универсальный.

Территориальный принцип действия уголовного закона сформирован в ст. 5 УК. Общее правило таково: лицо, совершившее преступление на территории Республики Беларусь, подлежит ответственности по УК. В данном случае не имеет значения, кем совершено преступление – гражданином Республики Беларусь, иностранным гражданином, лицом без гражданства. В ст. 52 Конституции сказано: «Каждый, кто находится на территории Республики Беларусь, обязан соблюдать ее Конституцию, законы и уважать национальные традиции».

Для правильного применения территориального принципа нужно уяснить два важных момента: что охватывается понятием «территория республики» и какое преступление признается совершенным на этой территории.

Юридическая трактовка понятия территории шире географической. Из содержания ст. 1 Закона Республики Беларуси от 4 ноября 1992 г. «О Государственной границе Республики Беларусь» следует, что это суша, внутренние воды, недра и воздушное пространство, ограниченные вертикальной поверхностью, проходящей по линии Государственной границы. К территории Республики Беларусь приравниваются и иные объекты: военные, водные и воздушные суда под флагом Республики Беларусь или с опознавательными знаками республики независимо от их местонахождения; гражданские водные и воздушные суда под флагом или с опознавательными знаками страны, если они находятся в открытом море (нейтральных водах) или в открытом воздушном пространстве (если иное не предусмотрено международным договором).

Для применения территориального принципа необходимо точно определить место совершения преступления. В ч. 2 ст. 5 УК сказано: «Преступление признается совершенным на территории Республики Беларусь, если оно начато, продолжалось или было окончено на ее территории, или совершено в пределах Республики Беларусь в соучастии с лицом, совершившим преступление на территории иностранного государства». Ответственность по УК будет наступать и в случае, когда организатор, подстрекатель или пособник действовали на территории республики, а исполнитель совершил преступление за ее пределами.

При совершении преступления вне пределов государства следует руководствоваться правилами ст. 6 УК, закрепляющей три принципа действия уголовного закона в пространстве: гражданства, реальный и универсальный.

Принцип гражданства сформулирован в ч. 1 ст. 6 УК: «Гражданин 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». Отсюда следует, что за общественно опасное деяние, совершенное вне пределов Республики Беларусь, гражданин будет отвечать по УК при наличии трех условий: данное деяние признается преступлением по УК; это деяние признается преступлением по уголовному закону страны, на территории которой оно совершено; гражданин не привлекался к уголовной ответственности за это преступление иностранным государством.

Реальный принцип действия уголовного закона в пространстве сформулирован в ч. 2 ст. 6 УК, из которой следует, что иностранный гражданин или не проживающее постоянно в Республике Беларусь лицо без гражданства подлежат ответственности по УК в случаях совершения вне пределов республики особо тяжкого преступления, направленного против интересов Республики Беларусь, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к ответственности на территории Республики Беларусь. В соответствии с этим правилом иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в нашей республике, будут отвечать по УК за преступление, совершенное на территории иностранного государства, при наличии следующих условий:

- а) совершенное общественно опасное деяние относится к категории особо тяжких преступлений по критериям ч. 5 ст. 12 УК;
- б) это преступление направлено против интересов государства;
- в) лицо, совершившее преступление, не было осуждено за него в иностранном государстве.

Универсальный принцип действия уголовного закона в пространстве вытекает из необходимости борьбы с международными преступлениями и преступлениями международного характера. Государства мира объединяют свои усилия в борьбе с определенными категориями преступлений, участвуя в международных конвенциях по борьбе с этими преступлениями. Присоединившись к конвенции, государство обязано привлекать к уголовной ответственности преступников даже тогда, когда преступление совершено вне пределов страны иностранными гражданами и не причинило данному государству реального вреда, то есть тогда, когда ситуация не охватывается иными принципами действия уголовного закона в пространстве.

В ч. 3 ст. 6 УК дается перечень преступлений, которые могут караться по УК независимо от уголовного законодательства места совершения

преступления на основании обязательного для Республики Беларусь международного договора. В частности, Республика Беларусь является участницей международных конвенций «По борьбе с подделкой денежных знаков» (1929 год), «О предупреждении преступления геноцида и наказаний за него» (1948 год), «О борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами» (1949 год), «О борьбе с незаконным захватом воздушных судов» (1970 год) и др.

Осуществление принципа неотвратимости уголовной ответственности каждого, кто совершил преступление, в ряде случаев было бы не возможно без института выдачи преступника.

Выдача преступника (экстрадиция) – это передача для привлечения к уголовной ответственности или для исполнения приговора лица, совершившего преступление, тем государством, на территории которого находится преступник, государству, на территории которого было совершено преступление, или государству, гражданином которого является преступник.

В ч. 3 ст. 10 Конституции сказано: «Гражданин не может быть выдан иностранному государству, если иное не предусмотрено международными договорами». Ст. 7 УК воспроизводит это положение и далее определяет: «Иностраный гражданин или лицо без гражданства, совершившие преступление вне пределов Республики Беларусь и находящиеся на территории Республики Беларусь, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором».

Действие уголовного закона во времени характеризуется его правильным применением, а именно необходимостью точной установки времени совершения преступления и какой закон в этот момент действовал.

В ч. 1 ст. 9 УК формулируется общее правило: «Преступность и наказуемость деяния определяется законом, действовавшим во время совершения этого деяния». Далее закон указывает: «*Временем совершения деяния признается время осуществления общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий*». Если убийство было совершено путем отравления, то временем совершения преступления будет день, когда виновный накормил жертву отравленной пищей, а не день смерти потерпевшего. Если преступление не было доведено до конца по причинам, не зависящим от воли виновного, день прекращения преступного поведения (хотя и неудавшегося) и будет временем совершения преступления. Для соучастников преступления (организатора, подстрекателя, пособника, исполнителя), действовавших в разное время, день (время) совершения преступления для каждого из них определяется отдельно с учетом времени выполнения ими своей роли в совместном совершенном преступлении.

Необходимым условием применения уголовного закона является точное установление времени введения его в действие. Момент вступления закона в силу связан с его обнародованием. В соответствии с ч. 5 ст. 104 Конституции и ст. 65 Закона Республики Беларусь «О нормативно-правовых актах», уголовные законы вступают в силу на всей территории государства одновременно по истечении 10 дней после их официального опубликования. В случае одновременного опубликования в нескольких официальных изданиях 10-дневный срок исчисляется с даты первоначального опубликования. Моментом истечения срока и вступления закона в силу будет наступление 24-00 часов десятого дня (день опубликования не считается).

Уголовные законы прекращают свое действие в результате их отмены или замены иными законами. Возможны ситуации, когда уголовный закон утрачивает силу в связи с истечением срока действия или в связи с нейтрализацией обстоятельств, вызвавших его принятие (в настоящее время таких законов нет).

Таким образом, вопрос о том, какой закон подлежит применению, решается путем сопоставления момента вступления уголовного закона в силу и времени совершения преступления. Если преступление совершено после вступления в силу нового уголовного закона, то применяется этот закон, если преступление совершено ранее, то применяется прежний уголовный закон.

Ч. 2 ст. 15 Международного пакта о гражданских и политических правах (1966 года) гласит: «Правила настоящей статьи не препятствуют привлечению к уголовной ответственности любого лица за общественно опасное деяние, которое во время совершения являлось уголовным преступлением согласно общим принципам права, признанным международным сообществом». Это означает, что как бы ни менялось национальное уголовное законодательство, преступность и наказуемость таких деяний, как преступления против мира, человечности и военные преступления, остаются неизменными.

1.4 Характеристика и признаки наказания

Уголовная ответственность в соответствии с п. 1 ст. 46 УК может выражаться в осуждении преступника с применением назначенного по приговору суда наказания. В ст. 47 УК имеется следующее определение понятия наказания: «**Наказание** является принудительной мерой уголовно-правового воздействия, применяемой по приговору суда к лицу, осужденному за преступление, и заключающейся в предусмотренных законом лишении или ограничении прав осужденного». Применение наказания как конкретно-определенной карательной меры воздействия

представляет собой наиболее суровую форму реализации уголовной ответственности.

Из содержания ст. 47 УК следует также, что принудительная мера уголовно-правового воздействия в отношении осужденного только тогда является наказанием, когда она выражается в предусмотренных законом (уголовно-правовой санкцией) лишении или ограничении прав и свобод осужденного. Таким образом, сущность и содержание наказания сводятся к каре, применяемой в режиме уголовно-правового принуждения (в режиме осуждения).

Уголовно-правовое принуждение, основанное на режиме осуждения (ч. 1 ст. 45 УК) – это есть мера принуждения осужденного к претерпеванию назначенного ему наказания (определенной кары), в том числе и иных ограничений уголовно-правового характера, не связанных с применением наказания.

Известно, что *кара* – это не только свойство уголовного наказания. Она присуща и другим мерам правового воздействия на правонарушителя (например, таким мерам административного взыскания, как штраф, арест, исправительные работы). Ограничение и лишение осужденного определенных прав и свобод приобретают свойство кары и, следовательно, наказания за совершенное преступление, если их применение к преступнику основано на принципе соразмерного возмездия за причиненное зло.

Наказание – одно из важнейших средств в арсенале мер уголовной ответственности, посредством которого достигаются ее цели. Поэтому сущность уголовного наказания не может быть раскрыта в отрыве от самой уголовной ответственности. Без учета сущности и содержания уголовной ответственности невозможно отграничить уголовное наказание от иных правовых мер карательного воздействия, свойственных административной и дисциплинарной ответственности, если не считать, что уголовное наказание в целом обладает сравнительно большей степенью кары [17, 19].

Уголовное наказание отличается от мер карательного воздействия административной и дисциплинарной ответственности тем, что оно применяется на основе специфического режима – режима осуждения лица в качестве преступника, определяющего особое качество самой уголовной ответственности, ее сущность, а следовательно, и сущность кары как уголовного наказания. С осуждением связано и применение дисциплинарных и административных взысканий, но только в уголовной ответственности осуждению придается режимное состояние, сопровождаемое определенными ограничениями прав осужденного независимо от применения конкретного наказания (режим профилактического наблюдения). В этом проявляется высшая степень исключительности данной ответственности и тех мер (в том числе

наказания), которые применяются на основе и в режиме осуждения преступника за совершенное преступление. В этом и состоит отличительная особенность уголовного наказания по отношению к иным видам карательного воздействия на правонарушителя.

С учетом изложенного существуют следующие характерные *признаки уголовного наказания* [19]:

- наказание – это карательная мера уголовной ответственности, которая применяется на основе уголовно-правовой санкции от имени государства по приговору суда в отношении осуждаемого лица;

- наказание применяется на основе уголовно-правового принуждения, основанного на режиме осуждения лица как преступника;

- наказание является принудительной мерой, реализуемой в отношении преступника на основе установленного для него режима осуждения;

- по своему содержанию наказание состоит в ограничении или лишении осужденного определенных прав и свобод;

- сущность наказания составляет кара преступника за содеянное преступление, то есть такое лишение или ограничение его прав и свобод, которое применяется по принципу соразмерного возмездия за совершенное преступление с целью вызвать у лица определенные страдания.

1.5 Общие начала назначения наказания

В соответствии со ст. 3 УК уголовная ответственность основывается на принципах законности, равенства граждан перед законом, неотвратимости ответственности, личной виновной ответственности, справедливости и гуманизма. Каждое лицо, признанное судом виновным в совершении преступления, подлежит осуждению на основе обвинительного приговора суда и наказанию в соответствии с санкцией статьи Особенной части УК, по которой квалифицировано преступное деяние виновного. В предусмотренных уголовным законом случаях (ст. 77, 78, 79 и 117 УК) и при наличии соответствующих оснований к виновному в преступлении могут быть применены иные меры уголовной ответственности, не связанные с применением наказания. Освобождение от уголовной ответственности, а следовательно, от наказания и иных мер уголовно-правового воздействия допускается лишь в случаях, предусмотренных законом. При отсутствии оснований для освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных в Общей или Особенной частях УК, суд обязан после установления в деянии обвиняемого состава преступления определить ему на основе осуждения по приговору суда конкретную меру уголовной ответственности.

В числе наиболее строгих (карательных) мер уголовной ответственности ст. 46 УК предусматривает осуждение с применением назначенного по приговору суда наказания.

Назначение наказания – это избрание судом при вынесении обвинительного приговора карательной меры уголовно-правового воздействия лицу, признанному виновным в совершении преступного деяния. Только обоснованное и справедливое наказание виновного в преступлении способствует эффективному осуществлению целей уголовной ответственности. Указанные критерии при назначении наказания конкретному обвиняемому в преступлении обеспечиваются на основе соблюдения судом требований общих начал назначения наказания, сформулированных в ст. 62 УК.

Общие начала назначения наказания – это базирующиеся на общепризнанных принципах и нормах международного права и Конституции и установленные в уголовном законе основополагающие требования, которыми суд обязан руководствоваться при назначении наказания по каждому уголовному делу при определении виновному конкретной меры наказания. Общие начала указывают, что должен учитывать суд при назначении наказания и определяют объективно и субъективно пределы судебного усмотрения. Из содержания статьи, определяющей общие начала назначения наказания, следует, что в основе указанных требований лежат два начала – законность и индивидуализация меры наказания, определяемой виновному в преступлении.

В ст. 62 УК говорится: «Суд назначает наказание с учетом положений Общей части в пределах, установленных статьей Особенной части, предусматривающей ответственность за совершенное преступление». В цитируемой формуле общих начал выражен критерий *законности* при назначении наказания. При определении наказания суд исходит также и из требования *индивидуализации* наказания, т. е. «учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, мотивы и цели содеянного, личность виновного, характер нанесенного вреда и размер причиненного ущерба, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, мнение потерпевшего по делам частного обвинения, мотивируя избранную меру наказания в приговоре».

Таким образом, в соответствии со ст. 62 УК общие начала назначения наказания в целом сводятся к следующим четырем положениям, взаимно дополняющим друг друга:

- 1) суд определяет наказание в соответствии с положениями Общей части УК;
- 2) наказание назначается в пределах, установленных статьей Особенной части УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление;

3) наказание должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления и личности преступника;

4) назначая наказание, суд должен учесть обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, а равно обстоятельства, относящиеся к личности виновного, содержание мотива и цели преступления и т.д.

Хотя в ст. 62 УК достаточно четко формулируются только два принципа – принцип законности наказания и принцип индивидуализации наказания, в данной норме находят свое отражение и другие важнейшие принципы уголовной ответственности, имеющие непосредственное отношение к общим началам назначения наказания. К таковым следует отнести принципы справедливости и гуманизма, которые, вне сомнения, должны учитываются судом при назначении наказания.

Учет положений Общей части УК при назначении наказания состоит в том, что суд обязан руководствоваться теми принципиальными нормами уголовного закона, которые определяют основания и условия уголовной ответственности (раздел II УК), стадии совершения умышленного преступления, формы соучастия (ст. 13-20 УК), цели уголовной ответственности (ст. 44 УК), систему наказаний и их виды (ст. 47-61 УК), специальные правила назначения наказания, установленные ст. 65-76 УК, наконец, возможность освобождения лица от уголовной ответственности (ст. 82, 83, 86-89 УК).

Характер и степень общественной опасности преступления тесно между собой связаны. Эта связь прослеживается, прежде всего, по содержанию ценности объекта преступления.

Характер общественной опасности совершенного преступления, который учитывает суд, это признак, характеризующий все преступления конкретной группы или вида, определяемый, в первую очередь, значением и важностью объекта и предмета посягательства (их ценностью), конструктивными признаками объективной и субъективной стороны преступления. Характер общественной опасности (качественная оценка преступления) зависит от того, отнесено преступление к тяжким или же к иным категориям преступлений, например, не представляющим большой общественной опасности (ст. 12 УК), в какую группу (раздел, главу) оно включено в Особой части УК.

Степень общественной опасности преступления, которую должен учитывать суд, назначая наказание, определяется обстоятельствами содеянного (индивидуальными особенностями конкретного преступного деяния), а именно: степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, характером нанесенного вреда, размером причиненного ущерба, обстоятельствами, смягчающими и отягчающими ответственность, другими обстоятельствами,

характеризующими способ, обстановку и время совершения преступного деяния.

Требование закона об учете *мотивов и целей содеянного* дополняет перечень субъективных признаков деяния, учитываемых судом при индивидуализации наказания. При этом необходимо иметь в виду, что мотив и цель могут выполнять различную роль. Не являясь признаками состава преступления, они могут не относиться непосредственно к совершенному преступлению и не влиять на его квалификацию. В этом случае мотивы и цели содеянного учитываются в соответствии со ст. 62 УК при назначении наказания. Второе их значение состоит в том, что они могут быть указаны в диспозиции статьи Особенной части УК в качестве обязательных признаков состава преступления, учитываемых при квалификации действий виновного. В этом случае они не могут учитываться судом при назначении наказания, поскольку уже учтены законодателем при конструировании санкции за данное преступление [17].

В соответствии с законом суд учитывает *личность виновного*, поскольку обстоятельства, ее характеризующие, имеют важное значение при назначении наказания. Учет личности виновного предполагает оценку социального облика лица, степени его опасности для общества, проявившейся при совершении преступления, образа жизни, семейного и материального положения, поведения до и после совершения преступления, нравственного облика и других обстоятельств, не нашедших своего непосредственного выражения в преступлении. Выделяя личность преступника как самостоятельный критерий индивидуализации наказания, законодатель обязывает суд учитывать широкий круг данных о личности виновного, его полную социально-психологическую характеристику в целях обеспечения выполнения требований, вытекающих из ст. 62 УК, и достижения целей уголовной ответственности.

Также уголовный закон (ч. 1 ст. 62 УК) прямо указывает на необходимость *обоснования судом избранной меры наказания в приговоре*. Применительно к лишению свободы в ч. 2 ст. 62 УК сделана принципиально важная оговорка: наказание в виде лишения свободы может быть назначено лишь при условии, что цели уголовной ответственности не могут быть достигнуты применением более мягкого наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

1.6 Формы уголовной ответственности

Наряду с назначением наказания уголовный закон предусматривает **иные формы уголовной ответственности**. Они применяются судом в двух случаях: 1) если суд придет к убеждению, что цели уголовной ответственности могут быть достигнуты без отбывания наказания лицом,

впервые осуждённым к лишению свободы на срок до 5 лет; 2) если лицо допустило особо опасный рецидив или совершило тяжкое либо особо тяжкое преступление, то после отбытия наказания над ним устанавливается превентивный надзор или профилактическое наблюдение. Гл. 11 УК помимо назначения наказания предусматривает:

- осуждение с отсрочкой исполнения наказания (ст. 77 УК);
- осуждение с условным неприменением наказания (ст. 78 УК);
- осуждение без назначения наказания (ст. 79 УК);
- превентивный надзор за осуждёнными (ст. 80 УК);
- профилактическое наблюдение за осужденным (ст. 81 УК).

Отсрочка исполнения наказания – это вынесение судом обвинительного приговора с назначением наказания и постановлением о неприменении наказания в течение испытательного срока с последующим освобождением осужденного от наказания при условии успешного прохождения им испытания, т.е. в случаях, когда осужденный:

- пребывает в состоянии судимости в течение испытательного срока;
- находится под угрозой реального применения наказания, если не докажет своего исправления;
- обременяется дополнительными обязанностями и контролем со стороны специально уполномоченных органов.

Основанием применения отсрочки наказания является убежденность суда в том, что цели уголовной ответственности могут быть достигнуты без отбывания назначенного судом наказания посредством возложения на осужденного определенных обязанностей и контроля за его поведением.

Условия применения отсрочки наказания – это те обстоятельства, при наличии которых суд может применить осуждение с отсрочкой исполнения наказания. Ими являются:

- совершение преступления, не представляющего большой общественной опасности или менее тяжкого;
- лицо впервые осуждается к лишению свободы;
- лицо осуждается к лишению свободы на срок до 5 лет.

При применении осуждения с отсрочкой исполнения наказания судом назначается испытательный срок, т.е. промежуток времени, в течение которого осужденный должен доказать свое исправление. Продолжительность испытательного срока равна промежутку от одного до 2 лет.

Основаниями отмены испытания являются: 1) если осужденный, несмотря на официальное предупреждение, не выполняет возложенные на него судом обязанности; 2) либо неоднократно нарушил общественный порядок, за что к нему дважды были применены меры административного

взыскания. При наличии данных оснований суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, либо по ходатайству лица, которому было поручено наблюдение за осужденным, может отменить отсрочку и направить осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором.

Осуждение с условным неприменением наказания – это вынесение судом обвинительного приговора с назначением наказания и постановлением о неприменении данного наказания при условии несовершения осужденным нового преступления и выполнения им возложенных на него судом обязанностей в течение испытательного срока, т.е. если осужденный: пребывает в состоянии судимости в течение испытательного срока; находится под угрозой реального применения наказания, если не докажет своего исправления; обременяется дополнительными обязанностями и контролем со стороны специально уполномоченных органов.

Основанием осуждения с условным неприменением наказания является наличие возможности достичь цели уголовной ответственности без реального отбывания осужденным назначенного судом наказания посредством осуществления контроля за его поведением. При этом должны учитываться характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и иные обстоятельства дела (нанесенный ущерб, возможность его возмещения и т.п.). *Условия осуждения с условным неприменением наказания:* совершено преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление; лицо впервые осуждается к лишению свободы на срок до 5 лет или к направлению в дисциплинарную воинскую часть.

Основаниями отмены испытания при осуждении с условным неприменением наказания являются следующие обстоятельства:

- 1) осужденный, несмотря на официальное предупреждение, не выполняет возложенные на него судом обязанности;
- 2) осужденный неоднократно нарушил общественный порядок, за что к нему дважды были применены меры административного взыскания.

При наличии данных оснований, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, либо по ходатайству лица, которому было поручено наблюдение за осужденным, может отменить условное неприменение наказания и направить осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором.

Осуждение без назначения наказания является самой мягкой формой реализации уголовной ответственности. Суд, осудив лицо и вынеся обвинительный приговор, не назначает ему наказание. Основанием осуждения без назначения наказания является наличие возможности

достичь цели уголовной ответственности без применения наказания при совокупности следующих признаков:

- длительное безупречное поведение лица после совершения преступления;
- лицо доказало свое стремление к законопослушному поведению;
- учитывается характер и степень общественной опасности совершенного преступления;
- учитывается личность виновного.

Все эти признаки должны давать уверенность в том, что дальнейшее исправление лица возможно без применения наказания, но в условиях осуществления за ним профилактического наблюдения.

Условия осуждения без назначения наказания:

- лицо впервые совершило преступление;
- совершено преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление.

Превентивный надзор – это основанное на судимости и осуществляемое по постановлению суда наблюдение за поведением лиц, освобожденных из мест лишения свободы, для предупреждения с их стороны преступлений и оказания на них необходимого профилактического воздействия.

Основанием для установления превентивного надзора является убежденность суда в недостаточной исправленности освобожденного из мест лишения свободы лица, его склонность к антиобщественному поведению. Превентивный надзор устанавливается судом за лицом, допустившим особо опасный рецидив, после освобождения из мест лишения свободы. Превентивный надзор после освобождения из мест лишения свободы может быть также установлен за лицом, судимым за тяжкое или особо тяжкое преступление, либо судимым два или более раза к лишению свободы за любые умышленные преступления:

- если его поведение в период отбывания лишения свободы свидетельствует об упорном нежелании встать на путь исправления;
- если оно после отбытия наказания систематически привлекалось к ответственности за административные правонарушения, за которые законом предусмотрено наказание в виде ареста.

Лица, в отношении которых устанавливается превентивный надзор, подвергаются определенным правоограничениям. Они обязаны: прибыть в установленный срок к избранному месту жительства и зарегистрироваться в ОВД; уведомлять этот орган о перемене места работы или жительства; выезжать за пределы района (города) по служебным и личным делам только с согласия органа, осуществляющего надзор.

Профилактическое наблюдение – это основанное на состоянии судимости лица осуществление контроля за его поведением со стороны уполномоченных органов. Оно является наименее правоограничивающим, чем превентивный надзор [19].

Основанием для установления профилактического наблюдения является осуждение лица:

- за тяжкое и особо тяжкое преступление;
- с отсрочкой исполнения наказания;
- с условным неприменением наказания;
- без назначения наказания;
- несовершеннолетнего с применением принудительных мер воспитательного характера.

Обязанности лица, находящегося под профилактическим наблюдением:

- предварительно уведомлять ОВД об изменении места жительства, о выезде по личным делам в другую местность на срок более одного месяца;
- являться в ОВД по его вызову, но не чаще одного раза в два месяца;
- при необходимости давать пояснения относительно своего поведения и образа жизни.

1.7 Амнистия и помилование. Погашение и снятие судимости

Согласно с УК Общей части **акт амнистии** принимается Национальным собранием и подписывается Президентом. Он принимается обычно в связи с важными событиями государства или приурочивается к славным датам истории государства. Актом амнистии предусматривается совместное освобождение от ответственности и наказания. Акт амнистии принимается в отношении индивидуально-неопределенного круга лиц. Согласно акту амнистии определенная категория лиц может быть полностью или частично освобождена от наказания как основного, так и дополнительного, либо освобождена от наказания условно, либо неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким наказанием, либо ей может быть снята судимость.

При этом если лицо, условно освобожденное актом амнистии от наказания, в период неотбытого срока совершит умышленное преступление, а равно преступление по неосторожности, за которое оно осуждается к лишению свободы, то суд назначает ему наказание по совокупности преступлений.

Как показывает опыт прошлых актов амнистии, в них не только предусматриваются категории преступлений, но и указываются данные о

личности освобожденных от наказания (заслуги перед государством, половые и возрастные признаки), а также устранены ли последствия преступления, возмещен ли ущерб и другие основания [17].

Акт помилования принимается Президентом в отношении индивидуально-определенного лица. На основании акта о помиловании лицо, которое осуждено за преступление, может быть полностью или частично освобождено от наказания как основного, так и дополнительного, либо освобождено от наказания условно, либо такому лицу неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким наказанием, либо ему может быть снята судимость.

Президент кроме ходатайств о помиловании рассматривает: 1) материалы в отношении лиц, осужденных к смертной казни, не ходатайствующих о помиловании; 2) представления Председателя Верховного Суда либо Генерального прокурора о применении помилования к лицам, осужденным судами к смертной казни; 3) заявления лиц, отбывших наказания, об освобождении от возмещения материального ущерба, подлежащего взысканию по приговорам судов, в пользу государства или государственных организаций, находящихся на республиканском и местном бюджетах, либо государственных организаций, находящихся в республиканском и местном подчинении.

Судимость как правовое последствие в отношении лица, осужденного к уголовному наказанию, виновного в совершении преступления, связана с правоограничениями после отбытия основного и дополнительного наказаний. Она автоматическим образом снимается или снимается судом.

Судимость погашается после исполнения наказания – за преступления, совершенные по неосторожности; через 1 год после исполнения основного и дополнительного наказания – за умышленные преступления, не представляющие большой общественной опасности; через 2 года после исполнения основного и дополнительного наказаний – за умышленное совершение менее тяжких преступлений; через 5 лет после исполнения основного и дополнительного наказаний – за тяжкие преступления; через 8 лет после исполнения основного и дополнительного наказаний – за особо тяжкие преступления.

Судимость погашается в отношении иных мер уголовно-правового воздействия, например, по истечении испытательного срока, в отношении осужденного с условным неприменением наказания; в отношении осужденного с отсрочкой исполнения наказания – после окончания срока отсрочки (1-2 года) и решения суда об освобождении осужденного от наказания; в отношении осужденного без назначения наказания по истечении одного года, если лицо совершило преступление, не представляющее

большой общественной опасности, и 2 года, если лицо совершило менее тяжкое преступление; в отношении осужденной женщины, которая была освобождена от наказания в связи с беременностью, или имеющей детей до 3-летнего возраста, и если после достижения ребенком 3 лет или его смерти суд освободит ее от отбывания наказания; в отношении осужденных за деяние, преступность которого устранена новым законом, – с момента вступления нового закона в силу.

Судимость не погашается, а **снимается** лицам, допустившим особо опасный рецидив: а) по истечении не менее половины срока до ее погашения, если доказана законопослушность лица; б) по истечении 5 лет лицу, допустившему особо опасный рецидив, если оно доказало, что является законопослушным гражданином; в) по истечении 8 лет этому же лицу, судимому за особо тяжкое преступление, если оно доказало, что является законопослушным гражданином.

В случае погашения или снятия судимости правовые последствия ответственности аннулируются. Это означает, что с правовой точки зрения лицо считается не совершившим преступление, не привлекавшимся к уголовной ответственности, не подвергавшимся наказанию и не отбывающим его. Погашенная или снятая судимость никак не влияет на квалификации вновь совершаемых преступлений, на назначение наказания и на иные вопросы применения мер уголовно-правового воздействия.

1.8 Уголовная ответственность и ее цели

Уголовная ответственность представляет собой разновидность юридической ответственности и устанавливается в целях обеспечения правовой запрещенности совершения преступных деяний. Она возлагается только на лицо в случае совершения им преступления. Между преступлением и уголовной ответственностью существует правовая взаимосвязь: только совершение преступления является правовым основанием привлечения конкретного лица к уголовной ответственности. Совершившее преступление лицо должно быть привлечено к уголовной ответственности и претерпеть неблагоприятные для него меры ее воздействия, а суд и уголовно-исполнительные органы государства соответственно имеют право возложить на преступника уголовную ответственность и обязаны обеспечить ее реализацию в пределах и в порядке, предусмотренных уголовным и уголовно-исполнительным законом.

Уголовная ответственность, как и другие виды юридической ответственности, возлагается только после совершения преступления и поэтому имеет ретроспективный характер, применяется в отношении лица,

которое вопреки правовому запрету и, несмотря на угрозу уголовной ответственности, совершило преступление.

В отношении преступника уголовная ответственность приобретает и правовой, и государственно-принудительный характер. Государственное принуждение – это специфическое правовое воздействие, которое основано на организованной силе государства. Уголовная ответственность, как и иные виды юридической ответственности, выражается в принуждении преступника на основе публичного осуждения его как виновного в преступлении к претерпеванию неблагоприятных последствий личного и имущественного характера, которые установлены санкцией уголовно-правовой нормы. Уголовная ответственность выражается не просто в государственном принуждении преступника, а в принуждении к претерпеванию неблагоприятных (штрафных по своему содержанию) для него последствий, предусмотренных санкцией уголовного закона. Поэтому *с позиций общей теории права уголовную ответственность можно определить как основанное на государственном принуждении применение предусмотренной уголовным законом штрафной санкции в отношении преступника за совершенное преступление.*

Субъектом уголовной ответственности может быть только физическое лицо, которое достигло определенного законом возраста и своим деянием совершило преступление. Уголовная ответственность своими мерами непосредственно воздействует на лицо, совершившее преступление, в том числе и в тех случаях, когда она сопровождается ограничениями имущественных прав осужденного (например, в случае назначения наказания в виде штрафа или конфискации имущества). По своей функциональной направленности она носит штрафной характер и этим отличается от гражданской правовой ответственности, которая, прежде всего, выполняет компенсационную функцию. Привлечение лица к уголовной ответственности не исключает возможности гражданско-правовой ответственности за причиненный преступлением вред, в том числе моральный (ч. 3 ст. 44 УК).

Возложение уголовной ответственности – исключительная прерогатива суда. Процессуальный порядок возложения уголовной ответственности и условия ее реализации исчерпывающе регламентируются соответственно нормами уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права. Однако сущность, содержание и пределы уголовной ответственности определяются нормами уголовного права. «Уголовная ответственность выражается в осуждении от имени Республики Беларусь по приговору суда лица, совершившего преступление, и применении на основе осуждения наказания либо иных мер уголовной ответственности в соответствии с УК (ч. 1 ст. 44 УК)».

Уголовная ответственность в виде установленной уголовным законом системы мер воздействия на лицо, совершившее преступление, начинается с акта осуждения по приговору суда лица в качестве преступника. Вынесение обвинительного приговора с процессуальной стороны определяет процедуру и момент возложения уголовной ответственности, а с материальной – момент осуждения лица в качестве преступника на основе применения уголовно-правовой санкции. Актом осуждения для осужденного устанавливается особое правовое состояние, вводится режим его принудительной подверженности мерам уголовной ответственности. В ст. 45 УК сказано: «Осуждение лица за совершенное им преступление создает правовое состояние судимости, заключающееся в возможности применения к осужденному наказания либо иных мер уголовной ответственности в соответствии с приговором суда и УК». С погашением или снятием судимости уголовная ответственность прекращается полностью и окончательно.

Осуждение и судимость – понятия одного порядка, хотя они по-разному характеризуют одно и то же состояние. Если термин «осуждение» выражает, прежде всего, содержание правового состояния осужденного, то термин «судимость» – продолжительность режима осуждения, его пределы. Продолжительность судимости в соответствии со ст. 97 УК зависит, по общему правилу, от классификационной тяжести совершенного преступления и формы вины.

Режим осуждения имеет вполне самостоятельное значение в содержании уголовной ответственности. Так, обеспечивая исполнение и отбывание назначенного по приговору суда наказания и иных мер уголовно-правового характера, состояние осуждения в установленных законом случаях продолжается известное время после его отбытия в целях осуществления необходимого профилактического воздействия на осужденного. Таким образом, осуждение, а равно наказание и иные специальные меры воздействия, которые применяются в режиме осуждения, и составляют содержание уголовной ответственности в целом и возможное ее проявление в каждом конкретном случае.

В зависимости от тяжести совершенного преступления, вины лица, особенностей личности преступника, иных обстоятельств суд в каждом случае определяет содержание и рамки уголовной ответственности в пределах допустимых форм ее реализации, установленных уголовным законом.

Общим для всех форм реализации уголовной ответственности является акт осуждения лица в качестве преступника, порождающий особое режимное состояние осужденного в течение всего срока судимости. Указанное состояние приобретает правовой характер, выражается в

определенных ограничениях осужденного режимно-профилактического характера, что определяет качественную видовую определенность уголовной ответственности независимо от формы ее проявления, ограничивает ее от иных видов штрафной ответственности (в частности, от административной).

Уголовную ответственность как правовое понятие необходимо также отграничивать от наказания и иных конкретных мер воздействия, которые могут применяться на основе осуждения в соответствии с установленной системой форм реализации уголовной ответственности. Наказание, как и иные меры уголовно-правового воздействия, применяемые на основе осуждения, конечно же, составляют содержание уголовной ответственности, придают ей различный по степени воздействия на осужденного характер. Однако сами по себе ни наказание, ни иные конкретные меры уголовно-правового воздействия не выражают правовое понятие данного вида ответственности. Уголовная ответственность – более широкое понятие, чем наказание или иная конкретная мера уголовно-правового воздействия. Ответственность всегда связана с актом осуждения и возникающим в связи с этим режимом правовой подверженности осужденного мерам уголовно-правового воздействия в соответствии с уголовно-правовой санкцией, определенной осужденному по приговору суда. Наказание, равно как и иные меры уголовно-правового воздействия, которые применяются на основе осуждения, дифференцируют характер и степень воздействия уголовной ответственности на осужденного с учетом их разумной достаточности для достижения целей ответственности. Поэтому наказание в общей структуре мер воздействия на осужденного выражает всего лишь одну из возможных форм реализации уголовной ответственности, при этом в наиболее карательном ее проявлении.

Продолжительность осуждения определяется законом и зависит от тяжести совершенного преступления и формы вины, а не от вида и размера отбытого осужденным наказания. Осуждение первично, оно не может быть правовым последствием применения наказания, поскольку возникает вследствие акта осуждения лица в качестве преступника. Лицо имеет судимость в течение определенного времени, установленного законом, и в том случае, когда преступник осуждается за совершенное преступление без назначения наказания (п. 8 ч. 1 ст. 97 УК). В этом случае он также претерпевает уголовную ответственность, подвергается ограничениям, обусловленным режимом профилактического наблюдения, который, в свою очередь, основан на осуждении лица за совершенное преступление.

С учетом сказанного **уголовную ответственность** следует определить как акт осуждения лица в качестве преступника и осуществление в принудительном порядке в отношении осужденного правоограничений,

обусловленных состоянием его осуждения, а равно применение на его основе иных мер уголовно-правового воздействия, назначенных по приговору суда в соответствии с санкцией уголовного закона [20].

Уголовная ответственность отличается от иных видов юридической ответственности и по своим целям. В самом общем виде **цель уголовной ответственности** – это предупреждение общественно-опасных деяний, совершение которых запрещается под угрозой привлечения к уголовной ответственности лиц, их совершивших. Угроза уголовной ответственности за совершение преступлений, предусмотренных уголовным законом, реализует цель общего предупреждения преступлений уже с момента принятия и вступления уголовного закона в действие. Уголовная ответственность оказывает общепредупредительное воздействие на граждан, склонных к антиобщественному поведению, если они видят неотвратимость ответственности в каждом случае совершения преступления.

Наказание в структуре уголовной ответственности – эффективное и социально-необходимое средство уголовно-правового воздействия на преступника. Это воздействие осуществляется карой преступника с целью вызвать у него определенные страдания и таким образом предупредить его в желании вновь совершить преступление. Наказание воспитывает преступника карой. Целенаправленное покарание преступника за совершенное преступление направлено на достижение предупредительно-воспитательных целей уголовной ответственности.

УК, определяя уголовную ответственность, в ч. 2 ст. 44 УК устанавливает, что ответственность возлагается на лицо, совершившее преступление, в целях: а) исправления осужденного; б) предупреждения совершения новых преступлений осужденным (цель специального предупреждения); в) предупреждения совершения преступлений иными лицами (цель общего предупреждения).

Цель *исправления осужденного* – основная социально-ориентационная функция уголовной ответственности. Указанная цель достигается путем искоренения общественно-опасных взглядов и привычек, под влиянием которых было совершено преступление, выработкой устойчивого законопослушного поведения, привитием осужденному социально-полезных черт и навыков поведения. В целях повышения эффективности исправительного воздействия мер уголовной ответственности их применение соединяется с комплексом достаточно серьезных мер социальной реабилитации (привлечение осужденных к общественно-полезному труду, проведение с ними воспитательной работы, общеобразовательное обучение осужденных и т.д.).

Цель *специального предупреждения* преступлений достигается, прежде всего, исправлением осужденного, вследствие применения мер уголовной ответственности и мер социальной реабилитации. *Наивысший социально-желаемый результат применения уголовной ответственности, когда осужденный не будет совершать новых преступлений по соображениям нравственного неприятия такого поведения.*

Специальное предупреждение преступлений осуществляется и в процессе реализации мер уголовной ответственности путем исключения возможности осужденному совершать новые преступления. Как известно, осужденный находится под профилактическим наблюдением уголовно-исполнительных органов, а в случае лишения свободы вовсе изолируется от общества и фактически лишается возможности совершать новые преступления вне исправительного учреждения. Конечно, применение предусмотренных уголовным законом мер уголовно-правового воздействия в разной степени усложняет возможность совершать новые преступления. В своем единстве цель исправления осужденного и цель специального предупреждения преступлений направлены на ресоциализацию осужденного. *Ресоциализация* предполагает формирование у осужденного законопослушного поведения путем стимулирования, сохранения и развития социально-полезных качеств в период осуждения и после снятия судимости [17, 19].

Цель *общего предупреждения* достигается путем: а) установления достаточно строгих мер уголовной ответственности за совершение наиболее тяжких преступлений и их фактическим применением; б) неотвратимостью уголовной ответственности в каждом случае совершения преступления и независимо от того, кем оно совершено, – простыми гражданами или высшими должностными лицами государства; в) специфической и прозрачной процедурой возложения уголовной ответственности.

Указанные цели уголовной ответственности взаимосвязаны и реализуются одновременно в процессе ее реализации. В единстве они раскрывают социальную сущность и назначение уголовной ответственности в обществе.

1.9 Характеристика уголовного правоотношения

Уголовное право выполняет охранительную задачу путем запрещения соответствующих действий как преступных под угрозой применения уголовной ответственности. Функция охраны общества от общественноопасных посягательств реализуется через установление и регулирование особых охранительных отношений.

Система правовых отношений, которые возникают на основе действия норм уголовного права и составляют общие охранительные уголовно-правовые отношения и конфликтные охранительные уголовно-правовые отношения [23].

Угроза уголовной ответственности за нарушение уголовно-правового запрета не исключает возможности возникновения *конфликтных охранительных уголовно-правовых отношений*. Указанные правоотношения производны от общих охранительных правоотношений и возникают в каждом случае, когда совершается запрещенное уголовным законом деяние. Возникают эти правоотношения между государством и лицом, совершившим запрещенное уголовным законом деяние. Конфликтные охранительные правоотношения имеют своей задачей урегулировать правовое разрешение вопроса о наличии или отсутствии оснований и условий уголовной ответственности в связи с совершением конкретным лицом запрещенного уголовным законом деяния. Комплекс правовых вопросов, которые должны быть разрешены в рамках конфликтного охранительного правоотношения в общем виде сводится к следующему: является ли совершенное лицом деяние преступлением; если да, то может ли виновный быть привлечен к уголовной ответственности; если да, то какой именно должна быть эта ответственность. С момента возникновения конфликтных охранительных правоотношений именно по этим вопросам разворачивается предметно-познавательная и оценочная деятельность государства в лице его органов дознания, следствия и правосудия, с одной стороны, и лица, совершившего объективно-запрещенное деяние, с другой.

В случае установления обстоятельств, исключающих возможность признания данного деяния в качестве преступления или привлечения данного лица к уголовной ответственности, возникшее конфликтное охранительное правоотношение прекращается с момента принятия органами следствия или судом соответствующего решения.

Если будет установлено, что соответствующее деяние является преступлением и нет предусмотренных уголовным законом препятствий для привлечения преступника к уголовной ответственности, конфликтное охранительное правоотношение развивается и переходит в стадию решения вопроса об уголовной ответственности. Содержание конфликтных охранительных правоотношений, в рамках и посредством которых в конечном итоге разрешается вопрос об уголовной ответственности лица, совершившего преступление, составляет достаточно объемный комплекс взаимных прав и обязанностей субъектов данного правоотношения.

С момента возложения на преступника уголовной ответственности в рамках конфликтных охранительных правоотношений возникают собственно правоотношения данной ответственности. Их возникновение не прекращает конфликтных охранительных правоотношений. Они продолжают обеспечивать реализацию уголовной ответственности, являясь ее своеобразным правовым «складом», и прекращаются одновременно с окончанием уголовной ответственности – с погашением или снятием

судимости. Указанные правоотношения регулируют применение уголовной ответственности по-разному. В рамках конфликтных охранительных правоотношений в соответствии с нормами уголовного права определяются основания и условия, объем и характер уголовной ответственности, возможность освобождения виновного от ответственности, ее изменение и досрочное прекращение. Правоотношения собственно уголовной ответственности по своему функциональному содержанию ставят задачу правового урегулирования комплекса вопросов, связанных с исполнением мер ответственности в отношении осужденного, выражают динамику самой ответственности, механизм ее реализации и проявления.

2 СУЩНОСТЬ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

2.1 Задачи уголовного процесса

Уголовно-процессуальный кодекс, основываясь на Конституции, устанавливает порядок деятельности органов, ведущих уголовный процесс, а также права и обязанности участников уголовного процесса (в соответствии с ч. 1 ст. 1 УПК). Установленный УПК порядок производства по материалам и уголовному делу является единым и обязательным для всех органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, а также для иных участников уголовного процесса. В случае противоречия между нормами УПК и Конституцией действуют положения Конституции.

Международные договоры Республики Беларусь, определяющие права и свободы человека и гражданина, в уголовном процессе применяются наряду с УПК. Если международным договором Республики Беларусь не определен порядок оказания международной правовой помощи по уголовным делам, то при оказании такой помощи применяется порядок, установленный УПК.

В соответствии с законом **задачами уголовного процесса являются:**

– защита личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства путем полного расследования преступлений, изобличения и привлечения к уголовной ответственности виновных;

– обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый, кто совершил преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

Установленный УПК порядок производства по уголовному делу должен обеспечить законность и правопорядок, предупреждение преступлений, защиту от необоснованного обвинения или осуждения, незаконного ограничения прав и свобод человека и гражданина, а в случае обвинения или осуждения невиновного – незамедлительную и полную его реабилитацию, возмещение ему физического, имущественного и морального вреда, восстановление нарушенных прав.

2.2 Законы, определяющие порядок уголовного процесса. Пределы действия уголовно-процессуального закона

Рядом законов определен следующий **порядок уголовного процесса:**

– УПК, основываясь на Конституции, устанавливает порядок деятельности органов, ведущих уголовный процесс, а также права и

обязанности участников уголовного процесса. Причем установленный УПК порядок производства по материалам и уголовному делу является единым и обязательным для всех органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, а также для иных участников уголовного процесса;

– в случае противоречия между нормами УПК и Конституцией действуют положения последней;

– международные договоры Республики Беларусь, определяющие права и свободы человека и гражданина, в уголовном процессе применяются наряду с УПК;

– в том случае, если международным договором не определен порядок оказания международной правовой помощи по уголовным делам, то при оказании такой помощи применяется порядок, установленный УПК.

Пределы действия уголовно-процессуального закона прописаны в ч. 1, 2 ст. 3 УПК. Уголовный процесс на всей территории Республики Беларусь ведется в соответствии с УПК независимо от места совершения преступления, если международными договорами нашей страны не установлено иное.

Правила УПК применяются при производстве, по материалам и уголовному делу о преступлении, совершенном на территории дипломатического представительства и консульского учреждения республики в иностранном государстве, на воздушном, морском или речном судах, находящихся вне пределов страны под флагом или с опознавательными знаками Беларуси, если названные суда приписаны к портам Республики Беларусь.

2.3 Действующее уголовно-процессуальное законодательство, его задачи

Основными актами, образующими действующее уголовно-процессуальное законодательство, являются Конституция (1994 года) и УПК (1999 года). **Задачами уголовно-процессуального законодательства являются** (ч. 1 ст. 2 УПК):

– закрепление надлежащей правовой процедуры осуществления уголовного процесса;

– обеспечение законных прав и интересов физических и юридических лиц, которым преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред;

– уголовное преследование и защита лиц, которые подозреваются, обвиняются в совершении предусмотренных законом деяний.

Уголовно-процессуальное законодательство призвано способствовать формированию в обществе уважения к правам и свободам человека и гражданина, утверждению справедливости (ч. 2 ст. 2 УПК).

УПК состоит из 520 статей, которые содержатся в 58 главах, размещенных в 16 разделах, которые сгруппированы в 3 частях.

В раздел I включены главы, посвященные уголовно-процессуальному законодательству, задачам и принципам уголовного процесса, уголовному преследованию. Во II разделе размещены статьи закона об участниках уголовного процесса, их правах и обязанностях, а в III – о доказательствах и доказывании. Раздел IV содержат статьи, регулирующие применение в уголовном процессе мер процессуального принуждения. Раздел V посвящен правовому регулированию вопросов, связанных с заявлением ходатайств и жалоб участвующими в уголовном процессе лицами. VI раздел представляет собой систему норм, определяющих гражданский иск, процессуальные сроки и процессуальные издержки, а также порядок соединения и выделения уголовных дел. VII раздел содержит систему положений, относящихся к возбуждению уголовного дела, а раздел VIII – к предварительному расследованию. В IX разделе размещены статьи УПК, посвященные порядку производства по уголовному делу в суде первой инстанции. В раздел X включены статьи, отражающие производство в суде второй инстанции. Раздел XI охватывает нормы права, регулирующие обращение к исполнению приговоров и разрешение вопросов, возникающих на стадии исполнения приговора. В XII разделе закреплена глава о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений. XIII раздел регламентирует производство по вновь открывшимся обстоятельствам. Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел указаны в разделе XIV. В XV раздел входят статьи, содержащие нормы права, устанавливающие процедуру оказания международной правовой помощи по уголовным делам. XVI раздел – порядок введения в действие УПК. Таким образом, УПК моделирует уголовно-процессуальные правоотношения на всех стадиях процесса.

2.4 Действия уголовно-процессуального закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

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

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

Уголовно-процессуальным кодексом установлено, что «при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия...» (ст. 5 УПК). Данное положение имеет практический смысл лишь при изменении уголовно-процессуального закона в момент ведения производства по делу, когда встает вопрос о том, продолжать ли применять по этому, уже начатому делу старый закон или надо применить новый, иначе регулирующий те же процессуальные отношения. Общее правило: прежний процессуальный закон прекращает применяться в производстве по делу после введения в действие нового.

Общий принцип действия уголовно-процессуального закона в пространстве таков: если производство по делу ведется на территории Республики Беларусь, то при этом независимо от того, где совершено преступление – на территории Беларуси или за ее пределами, применяется белорусский уголовно-процессуальный закон. Он опирается на общепризнанный *международно-правовой принцип суверенного равенства государств*. Обратной стороной последнего является международный принцип невмешательства государств во внутренние дела друг друга. Применительно к рассматриваемому правилу он означает, что ни одно государство не вправе издавать законы либо производить действия, распространяющие свою судебную юрисдикцию на территорию других государств, без согласия последних.

Действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц – это действие его в отношении различных категорий участников процесса. Оно определяется, прежде всего, принципом *равенства граждан перед законом и судом*. В силу данного принципа уголовно-процессуальный закон действует одинаково в отношении всех, невзирая на пол, расу, национальность, язык, происхождение, имущественное и должностное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения, принадлежность к общественным объединениям и т.п. Главным образом это касается белорусских граждан. Но процессуальные действия проводятся согласно УПК и в отношении иностранцев и лиц без гражданства – когда они являются обвиняемыми и подозреваемыми либо другими участниками уголовного процесса. В законодательстве и судебной практике признается *принцип защиты и безопасности*, согласно которому государство вправе

привлечь к уголовной ответственности на своей территории и по своим законам любое лицо, подозреваемое или обвиняемое в совершении преступления против его интересов или интересов его граждан вне территории данного государства.

Однако действие закона по кругу лиц может базироваться не только на принципе равенства, но и на некоторых иных основаниях. Изъятия из этого принципа и соответственно различное действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц допускаются в силу ряда публично-правовых интересов. Исключение из общего правила о равенстве всех перед законом и судом сделано для лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом. В отношении данных лиц процессуальные действия, предусмотренные УПК, производятся лишь по их просьбе или с их согласия. Согласие на производство этих действий испрашивается через Министерство иностранных дел [23].

2.5 Уголовно-процессуальные отношения

Уголовно-процессуальные правоотношения – *общественные отношения, в которых субъекты уголовно-процессуальной деятельности связаны между собой юридическими правами и обязанностями.* Они возникают только как правовые, и уголовный процесс может реализовываться только в их рамках. Это означает, что возникновению уголовно-процессуальных правоотношений всегда должно предшествовать издание соответствующей нормы права, и участники уголовно-процессуальной деятельности не вправе самостоятельно устанавливать те или иные права и обязанности.

Уголовно-процессуальное правоотношение характеризуется наличием содержания, формы, объектом правоотношения и его субъектами.

Содержанием правоотношения являются субъективные права и юридические обязанности его субъектов. *Субъективное право* – предусмотренная нормой права мера возможного поведения участника правоотношения. *Юридическая обязанность* – предусмотренная нормой права мера должного поведения участника правоотношения, которая предполагает необходимость совершения определенных действий или воздержаться от их совершения. Формой правоотношения являются действия его участников. В них находят выражение предоставленные этим участникам права и реализуются обязанности.

Объектом правового отношения выступает то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности его участников, иными словами, то, ради чего возникает само правоотношение.

Субъектами уголовно-процессуальных правоотношений являются участники процесса, наделенные уголовно-процессуальной правосубъектностью.

Особенность уголовно-процессуальных правоотношений состоит в том, что одним из его субъектов всегда выступает государственный орган или должностное лицо, которые осуществляют производство по уголовному делу.

Существование и конкретная форма правоотношения обусловлены юридическими фактами. *Юридические факты* – это жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

2.6 Уголовно-процессуальная форма, уголовно-процессуальные гарантии

Вся уголовно-процессуальная деятельность всех судебных органов производится в определенной процессуальной форме, предусмотренной УПК.

Уголовно-процессуальная форма – *правила и процедуры совершения процессуальных действий и принятия процессуальных решений.*

Принято различать формы отдельного действия, отдельной стадии уголовного судопроизводства и всего уголовного процесса.

Процессуальная форма создает детально урегулированный, устойчивый, юридически определенный, строго обязательный, стабильный правовой режим производства по делу, отвечающий задачам судопроизводства и его принципам. Поэтому отклонения от процессуальной формы недопустимы.

Установленный в законе порядок производства един для всех уголовных дел, независимо от характера и тяжести преступления, что является гарантией защиты от произвола должностных лиц, ведущих процесс.

Значение уголовно-процессуальной формы заключается в том, что она обеспечивает режим законности в процессе, создает условия для достоверных выводов по делу, содержит гарантии защиты прав и законных интересов участвующих в деле лиц, способствует воспитательному воздействию уголовного процесса.

Специфика уголовно-процессуальной формы обусловлена характером материально-правовых отношений и заключается в следующем:

- превалирование принципа публичности над принципом диспозитивности;
- обеспеченность надлежащего поведения участников мерами государственного принуждения;
- зависимость характера принуждения от общественной опасности преступления;

- наличие досудебной подготовки материалов;
- наличие специальных институтов защиты прав подозреваемого и обвиняемого;
- правосудие – единственный способ возложения на виновного уголовной ответственности и назначения ему наказания;
- преобладание обязательных форм прокурорского надзора, ведомственного и судебного контроля.

Уголовно-процессуальные гарантии – установленные уголовно-процессуальным законом способы и средства, содействующие успешному осуществлению правосудия, защите прав и законных интересов личности. К гарантиям можно отнести: процессуальные нормы; закрепленные в них права и обязанности участников процесса; принципы уголовного процесса; различные процессуальные институты; уголовно-процессуальную форму; деятельность участников процесса; систему проверки законности и обоснованности процессуальных действий и решений; процессуальное принуждение; процессуальные санкции. Одни из гарантий имеют основным назначением правильное установление обстоятельств уголовного дела (гарантии правосудия), другие (гарантии прав участников уголовного процесса) – обеспечение прав и свобод личности.

3 УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

3.1 Направления применения

Уголовно-процессуальное право – это социально обусловленная система выраженных в законе правил, регулирующих деятельность, осуществляемую в рамках производства по материалам и уголовному делу. Предметом выступает поведение участников уголовно-процессуальной деятельности, наделяемых соответствующими правами и обязанностями. Однако в полной мере объектом правового регулирования выступает социальная сфера, которую составляют, по меньшей мере, следующие три компонента:

- а) люди (так как без них нет общественных отношений);
- б) общественные отношения (социальные связи);
- в) поведение людей.

Принципы уголовного процесса – это правовые положения общего характера, которые в своей совокупности раскрывают его природу, характер, сущность, содержание и лежат в основе организации и функционирования всех процессуальных институтов. В своей совокупности все принципы уголовного процесса образуют целостную систему единых по своей направленности и не противоречивых, основополагающих начал определяющего характера. В этой системе каждый из принципов имеет свою самостоятельную теоретическую, юридическую и практическую ценность, выступает первоисточником отдельных правовых институтов. Все принципы вместе взятые определяют особенность процессуальной формы.

В правовой литературе известны следующие классификации принципов уголовного процесса, которые подразделяются в зависимости:

- 1) от источника, в котором закреплены принципы уголовного процесса, – на *конституционные* и *неконституционные* (отраслевые) принципы;
- 2) распространенности действия – на *принципы* межотраслевые и отраслевые. *Межотраслевые* – принципы, которые действуют в нескольких отраслях права. Так, принцип законности действует во всех отраслях права, в том числе в уголовном, административном и гражданском процессе. *Отраслевые* – принципы, действующие в отдельной отрасли права;
- 3) характера влияния на организацию и функционирование системы судебных и иных органов, осуществляющих уголовный процесс, – на

судоустройственные (организационные) и судопроизводственные (функциональные) принципы. *Судоустройственные* – принципы, обеспечивающие организацию системы судебных и иных органов, осуществляющих уголовный процесс. К ним обычно относят, в частности, принцип независимости судей и подчинения их только закону. *Судопроизводственные* – принципы, определяющие деятельность участников уголовного процесса. К ним относят, в частности, принцип состязательности.

Значение принципов уголовного процесса заключается в том, что они являются гарантией соблюдения прав и законных интересов личности при производстве по уголовному делу, а также гарантией принятия законного и обоснованного решения по делу. Краткая характеристика принципов уголовного процесса представлена ниже.

3.2 Характеристика принципов уголовного процесса

Принцип законности в уголовном процессе. В самом общем виде принцип законности можно определить как *требование точного и неуклонного соблюдения законов* органами уголовного преследования и суда, а также всеми участвующими в производстве по уголовному делу лицами (ст. 1, 7, 52 Конституции).

От органов государства, осуществляющих властные полномочия в уголовном процессе, принцип законности требует безусловного соблюдения, правильного применения и точного исполнения предписаний закона на протяжении всего производства по делу (ч. 1 ст. 8 УПК).

Принцип законности находит свое выражение в едином и обязательном порядке производства по всем уголовным делам, что является гарантией от произвола в деятельности государственных органов. Этот принцип обеспечивается всем построением уголовного процесса, где в каждой последующей стадии проверяется законность и обоснованность решений, принятых в предшествующих стадиях. Нарушение закона при производстве по материалам и уголовному делу влечет установленную законом ответственность и признание решений не имеющими юридической силы (ч. 2 ст. 8 УПК). Механизмами обеспечения законности в уголовном процессе служат *судебный контроль* и *прокурорский надзор*.

Принцип осуществления правосудия только судом. Правосудие – это осуществляемая в соответствии с уголовно-процессуальным законом деятельность судов по *рассмотрению уголовных дел в судебном заседании* и их законному, обоснованному и справедливому разрешению (ч. 1 ст. 109 Конституции). Исключительное право суда на осуществление правосудия

по уголовному делу обусловлено тем, что деятельность суда осуществляется в особом правовом режиме, который создает наиболее благоприятные условия для всестороннего и объективного рассмотрения и разрешения уголовного дела (ч. 1 ст. 9 УПК). Органы уголовного преследования на стадии предварительного расследования также решают вопрос о виновности обвиняемого. Однако их вывод о виновности лица носит предварительный характер. Данный вопрос окончательно разрешается только на стадии судебного разбирательства на основе исследования и оценки всех доказательств, собранных как до суда, так и в суде.

Принцип обеспечения защиты прав и свобод граждан (ст. 10 УПК).

Согласно Конституции, обеспечение прав и свобод граждан является высшей целью государства (ст. 21, 23). Государство гарантирует права и свободы граждан Республики Беларусь, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства. Ограничение прав и свобод личности допускается только в случаях, предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. Содержанием этого принципа является предусмотренный законом *комплекс обязанностей государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, по обеспечению прав и законных интересов участников процесса*, восстановлению нарушенных прав и созданию условий для безопасной и беспрепятственной реализации этих прав.

Неотъемлемым условием проведения уголовного процесса является знание участниками своих прав, обязанностей и ответственности. Поэтому закон обязывает суд, прокурора, следователя, дознавателя разъяснять подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику, а также иным участникам уголовного процесса их права, обязанности, ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав в случае выражения желания ими воспользоваться (ч. 1 ст. 10 УПК). Реальная возможность осуществлять права предполагает недопустимость противодействия реализации данных прав.

В целях защиты своих прав участники производства по уголовному делу правомочны не давать показаний и объяснений против самого себя, членов своей семьи, близких родственников (ч. 4 ст. 10 УПК); заявлять отводы, ходатайства; обжаловать действия органа, ведущего уголовный процесс; пользоваться помощью адвоката. В свою очередь, органы уголовного преследования, суд несут обязанность своевременно принимать меры по удовлетворению законных требований участников уголовного процесса.

Следует особо выделить требование о создании условий для безопасной реализации участниками процесса своих прав. В данной связи ч. 7 ст. 10 УПК закрепляет следующее положение: «при наличии достаточных данных о том, что потерпевшему, свидетелю, эксперту или иным участникам уголовного процесса, а также членам их семей, близким родственникам и другим лицам, которых они обоснованно считают близкими, угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества либо другими противоправными действиями, орган, ведущий уголовный процесс, обязан в пределах своей компетенции принять предусмотренные законом меры по охране жизни, здоровья и имущества этих лиц».

Принцип неприкосновенности личности. В соответствии со ст. 25 Конституции, *государство обеспечивает свободу, неприкосновенность и достоинство личности.* Ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом (ч. 1 ст. 11 УПК). Лицо, заключенное под стражу, имеет право на судебную проверку законности его задержания или ареста. Никто не должен подвергаться пыткам, жестокому, бесчеловечному либо унижающему его достоинство обращению или наказанию, а также без его согласия подвергаться медицинским или иным опытам.

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

Принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 12 УПК). Охрана чести и достоинства личности является одним из проявлений государственного обеспечения личной неприкосновенности. Уважение чести и достоинства обязательно для всех органов и должностных лиц, участвующих в уголовном процессе. Под *достоинством личности* понимается осознание самим человеком и окружающими факта обладания им неопороченными нравственными и интеллектуальными качествами, самоценности его личности. *Честь* человека определяется существующим общественным мнением о его социальной значимости. При производстве по делу запрещаются любые действия и решения, унижающие честь и достоинство, либо создающие опасность для жизни и здоровья участников процесса (ч. 1 ст. 12 УПК).

Принцип охраны личной жизни. Ст. 28 Конституции определяет, что каждый имеет право на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательства на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений. В рамках этого требования никто не может при

производстве по уголовному делу быть лишен указанного права или ограничен в нем иначе как по основаниям и в порядке, установленным УПК (ч. 1 ст. 13 УПК).

Обыск, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, могут производиться только с санкции прокурора или его заместителя либо по постановлению Министра внутренних дел и некоторых других лиц (согласно ч. 2 ст. 13 УПК).

Принцип неприкосновенности жилища и иных законных владений закреплен в ст. 29 Конституции и ст. 14 УПК. Согласно ему, *неприкосновенность жилища и иных законных владений физических и юридических лиц гарантируется законом*. Никто не вправе войти в жилище и иное законное владение лица против его воли.

Обыск, выемка, осмотр помещений, производство других процессуальных действий, связанных с вторжением в жилище, могут производиться только по основаниям и в порядке, предусмотренным УПК (ч. 2 ст. 14 УПК). Проведение обыска, а также выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем, за исключением случаев их проведения по постановлению Министра внутренних дел и других уполномоченных на то лиц.

Принцип публичности уголовного процесса (ст. 15 УПК). Уголовный процесс имеет ярко выраженный публичный характер. Во-первых, потому, что он как совокупность правовых норм принадлежит к публичным отраслям права, т.е. отраслям, регулирующим деятельность государственных органов и их взаимоотношения с гражданами. Во-вторых, уголовное преследование и обвинение рассматриваются, прежде всего, как публичная задача государства в лице прокуратуры и органов предварительного расследования. Публичность проявляет себя и в том, что государственные органы, ведущие уголовный процесс, а также адвокатура обязаны обеспечивать права лиц, участвующих в производстве по уголовному делу. Публичный подход к уголовному преследованию и обеспечению прав участников процесса порождает публично-состязательную разновидность процесса.

Принцип презумпции невиновности провозглашен в ст. 26 Конституции и ст. 16 УПК. Сущность этого принципа заключается в том, что *все граждане предполагаются добропорядочными* и могут быть признаны государством виновными в совершении преступления только при наличии установленных законом условий и в результате применения строго определенной процедуры. Следование принципу презумпции невиновности призвано служить гарантией от необоснованного осуждения лица. Согласно этому принципу, *лицо, обвиняемое в совершении*

преступления, считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном УПК порядке и не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда (ч. 1 ст. 16 УПК). До вступления приговора в законную силу суждения о виновности лица не имеют окончательного юридического значения. Действующий уголовно процессуальный закон закрепляет ряд положений, вытекающих из презумпции невиновности:

а) подозреваемый, обвиняемый не несет обязанности доказывать свою невиновность (ч. 2 ст. 16 УПК); обязанность доказывания обвинения и опровержения доводов, приведенных в защиту подозреваемого и обвиняемого, возлагается на орган уголовного преследования и государственного обвинителя;

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

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

г) закон устанавливает недопустимость вынесения обвинительного приговора на основе предположений (ч. 4 ст. 16 УПК);

д) оправдание обвиняемого по любому из перечисленных в ст. 357 УПК оснований означает признание невиновности обвиняемого и влечет его полную реабилитацию.

Принцип обеспечения подозреваемому, обвиняемому права на защиту (ст. 17 УПК). Институт защиты в уголовном процессе представляет собой комплекс предоставляемых подозреваемому, обвиняемому прав, позволяющих им опровергать обвинение или подозрение в совершении преступления, отстаивать свою непричастность к преступлению, добиваться смягчения ответственности. *Закон обеспечивает право на защиту подозреваемому и обвиняемому от подозрения и обвинения.* Правом на защиту, помимо подозреваемого и обвиняемого, обладают осужденный, оправданный, а также лицо, совершившее общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в состоянии невменяемости либо заболевшее после совершения преступления психической болезнью, лишаящей его возможности сознавать значение своих действий или руководить ими. Нарушение права на защиту является существенным нарушением уголовно-процессуального закона и влечет отмену приговора по делу.

Принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела (ст. 18 УПК). Всесторонность, полнота и объективность должны рассматриваться в двух аспектах: как цель

исследования (доказывания) и как метод исследования обстоятельств дела. Как цель доказывания должны быть соблюдены требования: *всесторонности* – охватывать все стороны элементов состава преступления и другие юридически значимые обстоятельства; *полноты* – представлять собой достаточную совокупность доказательств по каждому факту, дающих возможность утверждать, что искомый факт доказан с достоверностью; *объективности* – воплощать принятие решений на основе фактов, установленных в соответствии с объективной действительностью, исключая личное отношение к обвиняемому и потерпевшему. В качестве метода исследования всесторонность требует проверить все возможные версии по каждому из обстоятельств, подлежащих доказыванию, в том числе версии о самооговоре, оговоре, версии, связанные с явкой с повинной; полнота предполагает решить, какими способами необходимо воспользоваться для сбора достаточного количества доказательств по каждому факту; объективность диктует необходимость собрать все доказательства «за» и «против» конкретного обвиняемого, проверить все возможные версии защиты, установить все смягчающие и отягчающие ответственность обвиняемого обстоятельства, исключить психологические, эмоциональные моменты оценки данных, характеризующих личность обвиняемого.

Принцип оценки доказательств по внутреннему убеждению. Данный принцип означает, что *суд оценивает доказательства, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением*, основанным на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности (ч. 1 ст. 19 УПК). При этом никакие доказательства для органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора, суда не имеют заранее установленной силы (ч. 2 ст. 19 УПК). *Внутреннее убеждение* как результат оценки доказательств – это сложившееся в процессе производства по делу твердое мнение, уверенность органа дознания, следователя, прокурора, суда в достоверности своих выводов об обстоятельствах дела.

Принцип равенства граждан перед законом и равенства защиты их прав и законных интересов. В соответствии с ним, *все лица, участвующие в уголовном процессе, равны перед законом* и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту их прав и законных интересов. Этот принцип изложен в ст. 22 Конституции и ч. 1 ст. 20 УПК. Согласно положениям ч. 2 ст. 20 УПК производство по материалам и уголовному делу осуществляется на основе равенства граждан перед законом независимо от их происхождения, социального, должностного и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, политических и иных убеждений, отношения к религии, пола, образования, языка, рода и характера занятий, места жительства и иных обстоятельств.

Принцип языка, на котором ведется производство по материалам и уголовному делу. Ст. 17 Конституции закрепляет за белорусским и русским языками статус государственного языка. Соответственно производство по материалам и уголовному делу ведется на данных языках (ст. 21 УПК).

Этот принцип устанавливает существенные *гарантии для лиц, не владеющих или недостаточно владеющих языком, на котором ведется уголовный процесс*. Им предоставляется право устно или письменно делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, подавать жалобы, знакомиться с уголовным делом, выступать в суде на родном языке или на языке, которым они владеют (ч. 2 ст. 21 УПК).

Принцип независимости судей и подчинение их только закону. Независимость судебной власти и ее равноправие с другими ветвями власти является признаком правового государства, в котором каждый гражданин имеет право на защиту своих прав и свобод независимым и беспристрастным судом. Согласно ст. 110 Конституции и ч. 1 ст. 22 УПК, *судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону*. Какое-либо вмешательство в деятельность судей недопустимо и влечет ответственность по закону. В соответствии с ч. 3 ст. 22 УПК гарантии независимости судей установлены Конституцией, УПК и другими законами. Судья при осуществлении правосудия и принятии решения по делу должен руководствоваться только законом, а также исходить из своего внутреннего убеждения.

Принцип гласности судебного разбирательства – это конституционный принцип. Обычно, *разбирательство уголовных дел во всех судах открытое* (ч. 1 ст. 23 УПК). В судебном заседании могут присутствовать любые лица, не участвующие в производстве по делу, достигшие 16 лет и пожелавшие прийти на рассмотрение уголовного дела. Присутствующие в открытом судебном заседании вправе вести письменную и магнитофонную записи. Фото-, кино съемка и видеозапись допускаются с разрешения председательствующего в судебном заседании и с согласия сторон. Личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия данных граждан. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании звуко- и видеозаписи, носящей личный характер.

Принцип осуществления правосудия на основе состязательности и равенства сторон закреплен в ст. 115 Конституции и ст. 24 УПК. Состязательность – это такое построение судебного разбирательства, в котором *функции обвинения и защиты отделены от суда*, решающего дело,

и осуществляются сторонами, наделенными равными процессуальными правами для отстаивания своих интересов, а суд руководит процессом и разрешает уголовное дело по существу.

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

Согласно ч. 1 ст. 25 УПК, прокурор осуществляет надзор за исполнением законов при разрешении заявлений и сообщений о преступлениях, в ходе предварительного расследования, за соответствием закону судебных решений по уголовным делам и их исполнением.

Прокурор обязан на всех стадиях уголовного процесса своевременно принимать предусмотренные законом меры по устранению нарушений закона, от кого бы эти нарушения ни исходили (ч. 2 ст. 25 УПК). На досудебных стадиях он наделяется широкими властно-распорядительными полномочиями, позволяющими эффективно реагировать на допущенные нарушения закона. На стадии судебного разбирательства прокурор, являясь государственным обвинителем, также следит за соблюдением процессуальных норм всеми участниками процесса, в том числе судом, и реагирует на нарушения закона путем: заявления отводов; высказывания мнения по поводу действий других лиц; возражения против необоснованных действий председательствующего. *Прокурор обязан опротестовывать все незаконные и необоснованные судебные постановления.*

4 УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

4.1 Субъекты уголовного процесса

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

1) государственные органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс (органы уголовного преследования, суд);

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

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

4.2 Государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство по уголовному делу

Суд является единственным органом судебной власти, осуществляющим правосудие по уголовным делам и обеспечивающим их правильное и законное разрешение. Суд призван реализовывать уголовное судопроизводство в ходе отправления правосудия.

Уголовные дела должны рассматриваться по существу только в соответствии с правовой процедурой, установленной УПК, и на основе следующих требований (согласно ч. 2 ст. 31 УПК):

- 1) соблюдения подсудности конкретных уголовных дел (гл. 32 УПК);
- 2) формирования законного, независимого, компетентного и беспристрастного состава суда;
- 3) отвода судей (гл. 9 УПК);

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

Вопросы состава суда регулируются положениями ст. 32 УПК. Уголовные дела в суде первой инстанции рассматриваются единолично или коллегиально (а также два народных заседателя). При рассмотрении дела судьей *единолично*: 1) разрешаются вопросы, связанные с назначением и подготовкой судебного разбирательства; 2) рассматриваются дела о преступлениях, за которые максимальное наказание не превышает 10 лет лишения свободы, за исключением дел о преступлениях несовершеннолетних; 3) разрешаются разного рода вопросы, связанные с исполнением приговора.

Что касается *коллегии*, то она рассматривает следующие дела (ч. 3 ст. 32 УПК): о преступлениях, за которые уголовным законом предусматриваются наказание свыше 10 лет лишения свободы или смертная казнь; преступлениях несовершеннолетних.

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

В ст. 33 УПК прописаны такие полномочия суда:

- 1) подготовка и назначение судебного разбирательства;
- 2) рассмотрение уголовных дел по первой инстанции;
- 3) рассмотрение уголовных дел в кассационном порядке, в порядке надзора и при производстве по вновь открывшимся обстоятельствам;
- 4) обращение приговора к исполнению и разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора и со снятием судимости;
- 5) рассмотрение уголовных дел с применением к лицу принудительных мер безопасности и лечения.

Деятельность судьи на досудебных стадиях уголовного процесса сводится к: рассмотрению жалобы на действия и решения органа уголовного преследования; вынесению постановления о применении мер пресечения в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 144 УПК; вынесению постановления по делам о помещении лица в организацию здравоохранения для проведения судебно-психиатрической экспертизы.

В ряде случаев суд может вынести частное постановление (согласно ч. 3, 4 ст. 33 УПК):

– если в ходе судебного рассмотрения были выявлены нарушения прав и свобод граждан, или нарушения закона, допущенные при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении дела нижестоящим судом. Это постановление подлежит рассмотрению в срок не позднее одного месяца со дня поступления с письменным сообщением суду о мерах, принятых по частному постановлению;

– в других случаях, если признает его необходимым.

Прокурор. Прокурор является должностным лицом и в пределах своей компетенции осуществляет от имени государства следующие функции (ч. 1, 2 ст. 34 УПК):

- уголовное преследование;
- поддержание государственного обвинения в суде;
- надзор за исполнением законов, а также за вынесением и исполнением судебных решений.

В соответствии с законом в ходе досудебного производства прокурор возбуждает уголовное дело, принимает дело к своему производству и расследует его в полном объеме; поручает его расследование соответствующему органу предварительного следствия; отказывает в возбуждении уголовного дела; осуществляет надзор за расследованием дел органом дознания, следователем; осуществляет надзор за деятельностью нижестоящего прокурора. Кроме перечисленного, прокурор вправе предъявить к обвиняемому иск в защиту интересов потерпевшего, находящегося в состоянии, не способном самостоятельно воспользоваться принадлежащим ему правом (ч. 3 ст. 34 УПК).

При судебном разбирательстве прокурор, в качестве государственного обвинителя, согласно ч. 6 ст. 34 УПК вправе: заявлять отводы и ходатайства; высказывать мнения по поводу действий других участников; представлять суду доказательства; давать органу предварительного следствия обязательные для него поручения по обеспечению представления суду доказательств; участвовать в исследовании доказательств; изменять, дополнять и предъявлять новое обвинение; отказаться от обвинения; протестовать против действий другой стороны; возражать против необоснованных и неправильных действий председательствующего; требовать внесения в протокол судебного заседания разного рода возражений и т.п.

Участие прокурора в качестве государственного обвинителя обязательно по делам публичного и частно-публичного обвинения, а также по делам частного обвинения, возбужденным прокурором, за исключением указанных случаев (ч. 8 ст. 34 УПК).

Осуществляя надзор при производстве предварительного следствия и дознания, прокурор уполномочен на производство определенного ряда действий, описанных в полном объеме в положениях ч. 5 ст. 34 УПК.

Начальник следственного подразделения. Процессуальная обязанность начальника следственного подразделения состоит в осуществлении контроля за законностью и своевременностью действий следователей по расследованию преступлений, в принятии мер по наиболее полному, всестороннему и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела (ч. 1 ст. 35 УПК).

Начальник следственного подразделения вправе: возбудить уголовное дело; поручить производство предварительного следствия следователю; проверять уголовные дела; давать следователю обязательные для исполнения указания по уголовному делу; передавать уголовное дело от одного следователя другому; поручать производство предварительного следствия нескольким следователям; поручать помощнику начальника следственного подразделения проверять уголовные дела и давать по ним указания; вносить прокурору представление об отмене незаконных и необоснованных постановлений следователя; разрешать отводы и самоотводы; продлевать сроки предварительного следствия и ускоренного производства и т.п. (согласно ч. 2 ст. 35 УПК).

Следователь. Согласно закону следователем является должностное лицо Следственного комитета или органов государственной безопасности, осуществляющее в пределах своей компетенции предварительное следствие. Решения о производстве следственных и других процессуальных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением некоторых случаев, описанных в законе (ч. 3 ст. 36 УПК). В обязанности следователя входит:

- применение всех возможных мер для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела;
- осуществление уголовного преследования лица, путем привлечения его в качестве обвиняемого, предъявления обвинения, применения в отношении его в соответствии с УПК меры пресечения, передачи дела прокурору для направления в суд;
- применение мер по обеспечению безопасности участников процесса.

В законе прописаны действия следователя в случаях его несогласия с указаниями прокурора и начальника следственного подразделения (ч. 4 ст. 36 УПК). В случае несогласия с указаниями прокурора о производстве дополнительных следственных и иных процессуальных действий (описанных в п. 3 ч. 1 ст. 264 УПК) следователь вправе представить дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений, при этом приостановив исполнение указаний прокурора. В этом случае прокурор или отменяет указание нижестоящего прокурора, или направляет дело для производства предварительного следствия начальнику следственного подразделения для передачи его другому следователю. Что касается второго случая, при несогласии следователя с указаниями начальника следственного подразделения о привлечении в качестве обвиняемого, квалификации преступления и объеме обвинения следователь вправе, приостановив исполнение этих указаний, обжаловать их вышестоящему начальнику следственного подразделения. В этом случае последний или отменяет указание, или направляет дело нижестоящему

начальнику следственного подразделения для организации производства предварительного следствия.

Закон возлагает на следователя право: возбуждать уголовное дело и отказывать в его возбуждении; прекращать и приостанавливать предварительное следствие по уголовному делу; производить предварительное следствие и выполнять все следственные и иные процессуальные действия; разрешать свидания близким родственникам и членам семьи с лицом, содержащимся под стражей, домашним арестом, по находящемуся в его производстве уголовному делу (ч. 5 ст. 36 УПК).

При осуществлении своих полномочий следователь взаимодействует с органами дознания. Он вправе знакомиться с оперативно-розыскными материалами органов дознания, относящимися к расследуемому им делу, давать органам дознания поручения о производстве ОРМ, следственных и других процессуальных действий и требовать от них содействия в производстве следственных и других процессуальных действий. Постановления следователя, вынесенные в соответствии с требованиями УПК по находящимся в его производстве уголовным делам, обязательны к исполнению всеми организациями, должностными лицами и гражданами (согласно ч. 8 ст. 36 УПК).

Органы дознания. Орган дознания – это государственный орган и должностное лицо, уполномоченные законом осуществлять дознание. Органами дознания в нашей стране являются (ч. 1 ст. 37 УПК):

- 1) МВД и территориальные ОВД;
- 2) органы государственной безопасности – по уголовным делам, отнесенным законом к их ведению;
- 3) командиры воинских частей, соединений, начальники органов пограничной службы, военных учреждений и гарнизонов – по уголовным делам о преступлениях, совершенных лицами, на которых распространяется статус военнослужащих, и т.п.;
- 4) начальники учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, следственных изоляторов – по уголовным делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками этих учреждений, и др.;
- 5) Государственный пограничный комитет, территориальные органы пограничной службы и орган пограничной службы специального назначения – по уголовным делам о преступлениях, выявляемых при выполнении возложенных на эти органы задач;
- 6) таможенные органы – по уголовным делам, отнесенным к их ведению;
- 7) органы финансовых расследований Комитета государственного контроля – по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных УПК;

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

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

10) главы дипломатических представительств и консульских учреждений – по делам о преступлениях, совершенных в пределах их территорий.

На органы дознания и должностных лиц в зависимости от характера преступления возлагаются следующие обязанности (ч. 2 ст. 37 УПК):

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

2) проведение проверки и принятие решения по заявлению или сообщению о преступлении;

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

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

Начальник органа дознания. Начальником органа дознания является руководитель органа дознания, а также каждое из должностных лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 37 УПК.

Указания прокурора, поручения следователя по уголовным делам обязательны для исполнения начальником органа дознания, причем обжалование этих указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения.

Начальник органа дознания обладает широким кругом *обязанностей* (ч. 2 ст. 38 УПК):

– организует проведение необходимых ОРМ в целях обнаружения преступлений и лиц, их совершивших;

– обеспечивает полное и качественное производство неотложных следственных и других процессуальных действий по уголовным делам и материалам до передачи их следователю и выполнение поручений следователя, суда и указаний прокурора;

– осуществляет контроль за законностью и своевременностью действий лиц, производящих дознание;

по поступившим заявлениям и сообщениям о преступлении (ч. 4 ст. 38 УПК):

– поручает проведение проверки, а по возбужденным им уголовным делам поручает производство дознания;

- проверяет находящиеся в производстве у лиц, производящих дознание, материалы уголовных дел, дает им указания о проведении необходимых ОРМ и процессуальных действий;
- передает материалы проверок по делу от одного уполномоченного им лица, производящего дознание, другому;
- поручает производство дознания нескольким лицам;
- вправе лично проводить дознание, в том числе приняв дело к своему производству, и др.

Кроме вышеперечисленного начальник органа дознания утверждает разного рода постановления, перечень которых приведен в ч. 5 ст. 38 УПК.

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

Заместители начальника органа дознания обладают правами и несут обязанности, предусмотренные ст. 38 УПК.

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

В соответствии с положениями закона лицо, производящее дознание, *вправе*: самостоятельно производить неотложные следственные и другие процессуальные действия; выносить процессуальные решения, за исключением случаев, когда УПК предусмотрены утверждение их начальником органа дознания или санкция прокурора; обратиться к начальнику органа дознания с мотивированным ходатайством о даче им поручения соответствующим работникам органа дознания о производстве ОРМ и неотложных следственных и других процессуальных действий.

Постановления лица, производящего дознание, по находящимся в его производстве материалам и уголовным делам обязательны к исполнению всеми организациями, должностными лицами и гражданами (согласно ч. 4 ст. 39 УПК).

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

Подозреваемый. Подозреваемым признается *физическое лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления*, либо лицо, в отношении которого органом уголовного преследования возбуждено уголовное дело или вынесено постановление: о применении меры пресечения до вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого; признании подозреваемым.

В соответствии с законодательством орган уголовного преследования не вправе удерживать задержанного в положении подозреваемого свыше 72 часов, а лицо, к которому применена мера пресечения, – свыше 10 суток с момента объявления подозреваемому постановления о применении меры пресечения, включая срок задержания (ч. 2 ст. 40 УПК). Следовательно, к моменту истечения указанных сроков орган уголовного преследования обязан освободить подозреваемого из-под стражи, отменить примененную в отношении его меру пресечения, либо вынести постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. Причем в случае признания подозрения необоснованным, орган уголовного преследования и суд, не дожидаясь окончания представленных сроков, обязаны освободить подозреваемого из-под стражи и отменить примененную в отношении его меру пресечения (согласно ч. 3, 4 ст. 40 УПК).

Существует два способа, согласно которым лицо перестает пребывать в положении подозреваемого: 1) с момента вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого; 2) с момента вынесения постановления о прекращении уголовного преследования.

Обвиняемый. В соответствии с положениями ч. 1 ст. 42 УПК обвиняемым является *физическое лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого*. Что касается дел частного обвинения, то обвиняемым в данном случае является физическое лицо, относительно которого судом принято заявление о совершенном им преступлении. Согласно имеющимся видам приговоров, лицо, в отношении которого вступил в законную силу один из них, может именоваться (ч. 2 ст. 42 УПК):

- 1) осужденным, если приговор полностью или частично обвинительный;
- 2) оправданным, если приговор полностью оправдательный.

Лицо перестает пребывать в положении обвиняемого в случаях: 1) с момента прекращения уголовного преследования; 2) с момента наступления обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 42 УПК.

Основным правом, касающимся как обвиняемого, так и подозреваемого является их право на защиту. Соответственно орган, ведущий преследование (уголовный процесс), обязан обеспечить подозреваемому (обвиняемому) возможность осуществлять принадлежащее им право на защиту всеми законными средствами и способами.

Защитник. Согласно положениям закона защитником в уголовном процессе является *лицо, которое по основаниям и в порядке, предусмотренным УПК, осуществляет защиту прав и законных интересов подозреваемого или обвиняемого и оказывает им юридическую поддержку*.

В качестве защитников в уголовном процессе могут выступать адвокаты, являющиеся гражданами республики либо гражданами других

государств (согласно международным договорам Республики Беларусь). Закон позволяет участие одного из близких родственников (или законных представителей обвиняемого) в качестве защитника по ходатайству обвиняемого постановлением суда.

В соответствии с тезисами ч. 4 ст. 44 УПК защитник допускается к участию в уголовном деле с момента: вынесения в отношении лица постановления о возбуждении уголовного дела; фактического задержания; применения меры пресечения; признания лица подозреваемым; предъявления обвинения.

В случае если интересы защиты одного из подозреваемых или обвиняемых противоречат интересам другого, то защитником этих лиц не может быть одно и то же лицо. Законом оговорено, что лицо при принятии на себя функций защитника должно незамедлительно уведомить орган, ведущий уголовный процесс.

Согласно положениям ч. 7 ст. 44 УПК существует определенный перечень случаев в соответствии с которыми *участие защитника в производстве по уголовному делу прекращается, если:*

- 1) подозреваемый или обвиняемый расторгли с ним соглашение либо иным образом прекратили полномочия защитника;
- 2) орган, ведущий уголовный процесс, освободил защитника от участия в производстве по уголовному делу ввиду обнаружения обстоятельств, исключающих его участие в процессе (ст. 87 УПК);
- 3) орган, ведущий уголовный процесс, принял отказ подозреваемого или обвиняемого от защитника.

Однако подозреваемый или обвиняемый не могут прекратить полномочия назначенного защитника в случаях, когда его участие является обязательным или если орган, ведущий процесс, не принял заявленный ими отказ.

Положениями ч.1 ст. 45 УПК регламентируется *обязательность участия защитника в следующих случаях:*

- 1) об этом ходатайствуют подозреваемый или обвиняемый;
- 2) подозреваемый или обвиняемый являются несовершеннолетними;
- 3) подозреваемый или обвиняемый не владеют языком, на котором ведется производство, либо являются неграмотными;
- 4) подозреваемый или обвиняемый в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- 5) лицо подозревается или обвиняется в совершении особо тяжкого преступления;
- 6) между интересами подозреваемых или обвиняемых имеются противоречия, при этом хотя бы один из них имеет защитника.

Соответственно, если в перечисленных случаях защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым или их законными представителями, то органы уголовного преследования и суд обязаны обеспечить участие

защитника. Следует выделить два основания участия защитника в производстве по делу:

- 1) по приглашению подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей, а также близких родственников;
- 2) по назначению через коллегия адвокатов (юридическую консультацию) по требованию органа, ведущего уголовный процесс.

Неявка участвующего в производстве защитника, надлежащим образом извещенного о месте и времени проведения следственного действия с участием подозреваемого или обвиняемого, не является препятствием для проведения следственного действия при наличии письменного согласия подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных п. 2-5 ч. 1 ст. 45 УПК.

Каждый защитник должен в подтверждение своих полномочий представить органу, ведущему уголовный процесс, следующие документы:

- 1) *адвокат* – документ, подтверждающий принадлежность к адвокатуре, и ордер на право участия в производстве по уголовному делу;
- 2) *близкие родственники обвиняемого* – документы, подтверждающие родственные отношения с обвиняемым;
- 3) *законные представители* – документы, подтверждающие их право представлять интересы обвиняемого.

В случае, когда защитник назначается через коллегия адвокатов (юридическую консультацию), заведующий юридической консультацией или президиум коллегии адвокатов обязаны незамедлительно, но не позднее 24 часов с момента обращения выделить адвоката для осуществления защиты.

Согласно положениям ч. 1 ст. 47 УПК *подозреваемый или обвиняемый вправе отказаться от защитника в любой момент производства по материалам или уголовному делу*. Отказ от защитника принимается органом, ведущим процесс, лишь в том случае, когда он заявлен подозреваемым или обвиняемым по собственной инициативе и добровольно.

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

Потерпевший. Им признается *физическое лицо, которому предусмотренным законом общественно опасным деянием причинен физический, имущественный или моральный вред* и в отношении которого орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление о признании его потерпевшим (ч. 1 ст. 49 УПК). Следует иметь в виду, что вред должен быть

причинен преступлением непосредственно и независимо от того, является преступление оконченным или имело место приготовление или покушение на совершение преступления.

Решение о признании лица потерпевшим должно приниматься немедленно по установлению к этому оснований, что является важной гарантией обеспечения своевременного доступа потерпевшего к правосудию, реализации им своих процессуальных прав и выполнения обязанностей. Если после признания лица потерпевшим будет установлено отсутствие оснований для его пребывания в данном положении, то орган, ведущий процесс, своим мотивированным постановлением прекращает участие данного лица в процессе в этом качестве.

По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть потерпевшего, к участию в уголовном процессе в качестве потерпевших допускаются лица, относящиеся к членам семьи умершего (п. 53 ст. 6 УПК), его близкие родственники (п. 1 ст. 6 УПК) либо законные представители (п. 8 ст. 6 УПК).

Права несовершеннолетнего потерпевшего осуществляет наряду с ним или вместо него его законный представитель (а в случае недееспособного потерпевшего – вместо него законный представитель).

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

Частный обвинитель. Частным обвинителем является (согласно ч. 1 ст. 51 УПК):

– лицо, пострадавшее от преступления, его законный представитель, представитель юридического лица, подавшие заявление в суд в порядке производства по делам частного обвинения, а именно в порядке, предусмотренном положениями ст. 426 УПК, и поддерживающие обвинение в судебном заседании;

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

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

Гражданский истец. Это *физическое или юридическое лицо, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что ему*

предусмотренным законом общественно опасным деянием причинен вред, подлежащий возмещению в порядке, предусмотренном УПК, которое подано в ходе производства по делу исковое заявление и в отношении которого орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление о признании его гражданским истцом (согласно ч. 1 ст. 52 УПК).

Права несовершеннолетнего истца осуществляет наряду с ним или вместо него законный представитель (а в случае недееспособного истца – вместо него законный представитель).

Если в момент подачи лицом искового заявления достаточные основания для признания его гражданским истцом отсутствуют, то соответствующее решение принимается немедленно по установлении таких оснований (согласно ч. 2 ст. 52 УПК). Следовательно, если после признания лица гражданским истцом будет установлено, что исковое заявление подано ненадлежащим лицом либо по иным причинам отсутствуют основания для его пребывания в положении гражданского истца, то орган, ведущий уголовный процесс, своим мотивированным постановлением прекращает участие данного лица в процессе в качестве гражданского истца. Закон допускает возможность допроса гражданского истца в качестве свидетеля (ч. 4 ст. 53 УПК). Гражданский истец пользуется принадлежащими ему правами и исполняет возложенные на него обязанности лично или через своего представителя.

В соответствии с положениями закона за разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, гражданский истец несет уголовную ответственность.

Гражданский ответчик. Согласно положениям ч. 1 ст. 54 УПК гражданским ответчиком является *физическое или юридическое лицо, на которое в силу закона и в связи с предъявленным в ходе производства по уголовному делу иском может быть возложена материальная ответственность за его действия, причинившие вред в результате совершения общественно опасного деяния, и в отношении которого орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление о признании его гражданским ответчиком.*

Если в момент подачи искового заявления отсутствуют достаточные основания для признания лица гражданским ответчиком, соответствующее решение принимается немедленно по установлении таких оснований (согласно ч. 2 ст. 54 УПК). Следовательно, если после признания лица гражданским ответчиком будет установлено, что на это лицо не может быть возложена материальная ответственность за действия обвиняемого либо по иным причинам отсутствуют основания для его пребывания в положении гражданского ответчика, то орган, ведущий уголовный процесс, своим

мотивированным постановлением прекращает участие данного лица в уголовном процессе в качестве гражданского ответчика (ч. 3 ст. 54 УПК).

За разглашение данных предварительного расследования или судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, гражданский ответчик несет уголовную ответственность аналогично предыдущим участникам. Гражданский ответчик может быть допрошен в качестве свидетеля.

Законные представители подозреваемого, обвиняемого, лица, совершившего общественно опасное деяние, потерпевшего, гражданского истца. Законными представителями перечисленных лиц в соответствии с положениями права являются: их родители, усыновители, опекуны или попечители, представляющие при производстве по делу интересы соответственно несовершеннолетних или недееспособных участников процесса. Орган, ведущий уголовный процесс, может признать законным представителем (имеется в виду тех же самых лиц) орган опеки и попечительства, но только при отсутствии у них законного представителя из числа уже указанных выше (ч. 2 ст. 56 УПК). При этом к участию в производстве по уголовному делу в качестве представителей признают и допускают только одного из родителей, усыновителей, опекунов или попечителей.

Однако законом предусмотрены и определенные исключения, а именно, *не может быть признано и допущено к участию в производстве по уголовному делу в качестве законного представителя* (согласно ч. 4 ст. 56 УПК):

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

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

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

Представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Ими являются лица, уполномоченные перечисленными лицами представлять их интересы при производстве по уголовному делу и в отношении которых орган, ведущий уголовный процесс, вынес постановление о признании их представителями (согласно ч. 1 ст. 58 УПК). Потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик согласно закону могут иметь несколько представителей.

Существует несколько случаев, при наступлении которых происходит прекращение участия лица в процессе в качестве представителя:

- при установлении отсутствия оснований для пребывания лица в положении представителя;
- если полномочия представителя прекращены соответственно потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком;
- если представитель, не являющийся назначенным в этом качестве адвокатом, отказался от дальнейшего участия в производстве по уголовному делу.

Интересно отметить, что в отличие от других участников представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика в случаях, когда это специально оговорено в выданной ему доверенности, имеет право от имени своего доверителя (в соответствии с ч. 2 ст. 59 УПК):

- 1) примириться по делам частного обвинения с обвиняемым;
- 2) отказаться от предъявленного его доверителем гражданского иска или признать гражданский иск.

Аналогично за разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, представитель несет соответствующую ответственность.

Иные участники уголовного процесса. Свидетель. Согласно ч. 1 ст. 60 УПК свидетелем является лицо, в отношении которого имеются основания полагать, что ему известны какие-либо обстоятельства по уголовному делу, и вызванное органом, ведущим уголовный процесс, для дачи показаний либо дающее показания.

В законе прописан *ряд лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетелей* (в соответствии с ч. 2 ст. 60 УПК):

- 1) подозреваемый;
- 2) лица, которые в силу возраста (и некоторых других факторов) не способны правильно воспринимать обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, и давать о них показания;
- 3) адвокаты, их стажеры и некоторые другие лица – для получения каких-либо сведений, которые могут быть им известны в связи с оказанием юридической помощи при производстве по уголовному делу;
- 4) лица, которым сведения, относящиеся к данному уголовному делу, стали известны в связи с их участием в производстве по уголовному делу в качестве защитника, представителя, гражданского истца, гражданского ответчика;
- 5) прокурор, следователь, дознаватель, помощник судьи – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, и судья – в связи с

обсуждением в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения;

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

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

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

Одной из гарантий обеспечения прав и законных интересов свидетеля является недопустимость принудительного производства экспертизы в отношении его. Что касается разглашения данных свидетелем (аналогично – уклонения от дачи показаний), то он несет ответственность, оговоренную положениями ст. 401, 402, и 407 УК.

Эксперт. Согласно положениям УПК экспертом является *не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, обладающее специальными знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности*, которому поручено производство экспертизы. Однако экспертом является не всякое лицо, обладающее специальными знаниями и привлеченное к участию в процессе. Стоит отметить, что *в отличие от специалиста, эксперт привлекается к участию в процессе путем вынесения соответствующего процессуального акта.* Эксперт привлекается для дачи заключения, являющегося источником доказательств, тогда как целью привлечения специалиста является содействие в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств для исследования материалов уголовного дела [19].

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

В соответствии с ч. 3 ст. 61 УПК *эксперт не имеет право:*

– вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;

– самостоятельно собирать материалы для исследования;

– проводить исследования, могущие повлечь полное или частичное уничтожение объектов экспертизы, либо изменение их внешнего вида.

Что касается разглашения данных экспертом (аналогично дача заведомо ложного заключения, или уклонение от исполнения возложенных на него обязанностей), то он несет ответственность, оговоренную положениями ст. 401, 402, и 407 УК.

Специалист. Специалистом является *не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, обладающее специальными знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности*, вызванное органом, ведущим уголовный процесс, для участия и оказания содействия в производстве следственных и других процессуальных действий. Педагог или психолог, участвующие в допросе несовершеннолетних подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, также приравнены законом к специалисту (ч. 1 ст. 62 УПК). Механизм ознакомления специалиста с материалами уголовного дела полностью аналогичен положениям по эксперту. За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, специалист несет ответственность в соответствии со ст. 407 УК.

Переводчик. В соответствии с ч. 1 ст. 63 УПК переводчиком является *не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, владеющее языками, знание которых необходимо для перевода, и участвующее в следственных и других процессуальных действиях в случаях, когда участники уголовного процесса не владеют языком, на котором ведется производство по уголовному делу, а равно для перевода письменных документов*. Переводчиком также считается лицо, понимающее знаки глухого или немого и способное изъясняться с ними знаками.

Согласно закону *переводчиком не может быть кто-либо из участников процесса* (если даже он владеет необходимым для перевода языком). По закону в качестве переводчика может быть привлечено к участию в процессе любое лицо, свободно владеющее языком, на котором ведется судопроизводство. При этом оно не обязательно должно иметь специальность или профессию переводчика. Механизм ознакомления переводчика с материалами уголовного дела полностью аналогичен положениям по эксперту и специалисту.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, за заведомо неправильный перевод, а также отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей переводчик несет ответственность согласно ст. 407, 401 и 402 УПК.

Понятой. Это *не заинтересованное в исходе уголовного дела совершеннолетнее лицо, участвующее в производстве следственного действия*, для удостоверения его факта, хода и результатов в случаях, предусмотренных УПК (ч. 1 ст. 64 УПК). Таким образом, понятые участвуют в обеспечении достоверительной стороны доказывания в уголовном процессе, гарантируя достоверность результатов следственных действий.

С участием понятых проводится осмотр жилища или иного законного владения, выемка и следственный эксперимент в жилище или ином законном владении против воли собственника или проживающих в нем лиц; освидетельствование лица другого пола, сопровождающееся обнажением тела этого лица; обыск; опознание; проверка показаний на месте [23].

За разглашение данных предварительного расследования без разрешения органа уголовного преследования понятой несет ответственность, оговоренную ст. 407 УК. В соответствии с законом понятой может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, связанных с производством следственного действия, в котором он участвовал.

5 ПРЕСТУПЛЕНИЕ КАК ОСНОВАНИЕ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

5.1 Преступление, преступность. Признаки преступления

Понятие преступления связано с появлением в человеческом обществе государства и права. Возникнув, государство в издаваемых им правовых нормах устанавливает, какие деяния являются преступными и какие меры наказания должны применяться за их совершение. Понятие преступного в разных государствах с момента его возникновения в значительной мере различалось, как отличались и наказания, применяемые за их совершение. Это обуславливалось различными социальными условиями жизни людей, обычаями и традициями. Примерно с эпохи буржуазных революций понятие преступления устойчиво приобретает общесоциальное содержание.

Преступление не только уголовно-правовое, но и социальное понятие. Преступление социально, потому что оно совершается в обществе и посягает на существующий в нем правопорядок. К тому же преступление совершает человек – член данного общества.

С понятием преступления тесно взаимосвязано такое понятие, как преступность. Эти понятия хотя и близки между собой, однако не являются тождественными. **Преступление** – это единичный акт поведения человека, который уголовный закон признает преступным. **Преступность** же – это совокупность всех совершенных преступлений в конкретном обществе за определенный период времени. Они соотносятся между собой как единичное и общее.

Понятие преступления раскрывается в ч. 1 ст. 11 УК. В ней говорится: «Преступлением признается совершенное виновным общественно опасное деяние (действие или бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными УК и закрепленное им под угрозой наказания». Как вытекает из определения, закон называет четыре признака преступления: общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость.

Общественная опасность как признак преступления заключается в опасности деяния для общественных отношений, в причинении или угрозе причинения им определенного вреда (ст. 2 УК).

Характер и степень общественной опасности того или иного преступления определяется, прежде всего, его объектом, т.е. теми общественными отношениями, на которые посягает общественно опасное деяние. Чем важнее защищаемые уголовным законом общественные отношения, тем выше общественная опасность данного преступления. Степень общественной опасности преступления во многом зависит от объективных признаков преступления и, прежде всего, от того ущерба, который причиняется или может быть причинен общественным отношениям преступлением. Чем больший вред причиняется (или создается угроза причинения такого вреда), тем выше общественная опасность преступления.

Существенно влияют на общественную опасность и субъективные признаки: вина, мотив и цель. Так, общественная опасность умышленного тяжкого телесного повреждения (ч. 1 ст. 147 УК) значительно выше, чем неосторожного тяжкого телесного повреждения (ст. 155 УК). Убийство из корысти или из хулиганских побуждений (п. 12, 13 ч. 2 ст. 139 УК) более опасно, чем убийство при отсутствии вышеуказанных мотивов (ч. 1 ст. 139 УК).

Общественная опасность – признак любого преступления. Отсутствие ее означает, что совершенное деяние не может быть признано преступлением. Ч. 4 ст. 11 УК гласит: «Не является преступлением действие или бездействие, хотя формально содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не обладающее общественной опасностью, присущей преступлению. Малозначительным признается деяние, которое не причинило и по своему содержанию и направленности не могло причинить существенного вреда охраняемым уголовным законом интересам».

Противоправность как признак преступления означает, что данное деяние (действие или бездействие) запрещено уголовным законом под страхом применения уголовного наказания. Одни уголовно-правовые нормы Особенной части УК запрещают совершать определенные действия, другие же обязывают лицо выполнять указанные в законе действия, а не совершение таких действий влечет уголовную ответственность.

Ни одно деяние не может быть признано преступлением, если оно не предусмотрено уголовным законом. В УК дан исчерпывающий перечень преступлений.

Винность – признак преступления, предусмотренный не только в ч. 1 ст. 11 УК, но и в п. 5 ст. 3 УК, где устанавливается, что уголовной ответственности подлежит только лицо, виновное в совершении преступления. Данный признак преступления выражается в том, что

общественно опасное деяние совершается лицом умышленно или по неосторожности, то есть виновным.

Наказуемость. В ч. 1 ст. 1 УК предусмотрено, что уголовное законодательство устанавливает наказания и иные меры уголовной ответственности, подлежащие применению к лицам, совершившим преступления. Конкретные наказания за совершение того или иного преступления предусмотрены в санкциях статей Особенной части УК. Виды и размеры наказаний в них зависят от общественной опасности преступления.

5.2 Классификация преступлений

Все преступления по характеру и степени общественной опасности действующий УК (ст. 12) подразделяются: 1) на преступления, не представляющие большой общественной опасности; 2) менее тяжкие преступления; 3) тяжкие преступления; 4) особо тяжкие преступления.

К **преступлениям, не представляющим большой общественной опасности**, УК относит как умышленные, так и неосторожные преступления, за совершение которых законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не свыше 2 лет или иное более мягкое наказание.

Менее тяжкими преступлениями, согласно УК, являются умышленные преступления, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше 5 лет, а также преступления, совершенные по неосторожности, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 2 лет.

К **тяжким преступлениям** УК относит только умышленные преступления, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы на срок не свыше 10 лет.

Особо тяжкими преступлениями УК считает умышленные преступления, за совершение которых законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет, пожизненное заключение или смертная казнь.

В зависимости от формы вины все преступления в УК подразделяются на умышленные, неосторожные и преступления, которые могут быть совершены и умышленно, и по неосторожности. Абсолютное большинство преступлений совершается только *умышленно*. К ним, например, относятся преступления против государства (ст. 356-361 УК) и все виды хищения имущества (ст. 205-212 УК). Некоторые из преступлений совершаются только *по неосторожности*. Например, ненадлежащее исполнение обязанностей по обеспечению безопасности жизни и здоровья детей (ст. 165 УК), служебная халатность (ст. 426 УК). УК включает преступления, которые могут совершаться как при наличии *умышленной*,

так и *неосторожной вины*. Так, нарушение правил обращения с радиоактивными материалами (ч. 1 ст. 325 УК) является преступлением, если такие действия совершены умышленно или по неосторожности.

По объекту посягательства УК выделяет следующие *группы* преступлений, совершаемых против:

- мира и безопасности человечества (ст. 122-131 УК);
- законов и обычаев ведения войны (ст. 132-138 УК);
- жизни и здоровья (ст. 139-165 УК);
- половой неприкосновенности и половой свободы (ст. 166-171 УК);
- уклада семейных отношений и интересов несовершеннолетних (ст. 172-180 УК);
- личной свободы, чести и достоинства (ст. 181-189 УК);
- конституционных прав и свобод человека и гражданина (ст. 190-204 УК);
- собственности (ст. 205-220 УК);
- порядка осуществления экономической деятельности (ст. 221-262 УК);
- экологической безопасности и природной среды (ст. 263-284 УК);
- общественной безопасности (ст. 285-308 УК);
- безопасности движения и эксплуатации транспорта (ст. 309-321 УК);
- здоровья населения (ст. 322-338 УК);
- общественного порядка и общественной нравственности (ст. 339-348 УК);
- информационной безопасности (ст. 349-355 УК);
- государства (ст. 356-361 УК);
- порядка управления (ст. 362-387 УК);
- правосудия (ст. 388-423 УК);
- интересов службы (должностные) (ст. 424-433 УК);
- военной службы (ст. 434-465 УК).

Все главы Особенной части УК, за исключением должностных преступлений, имеют свой родовой объект. Лишь должностные преступления выделены в самостоятельную главу, исходя также и из особенностей субъекта (должностное лицо). В свою очередь преступления, помещенные в той или иной главе, можно подразделить на самостоятельные группы в зависимости от непосредственного объекта посягательства.

5.3 Состав преступления

Основная функция **состава преступления** состоит в том, чтобы выступать в качестве единственного основания уголовной ответственности по всем предусмотренным уголовным законом преступлениям посредством определения составов конкретных преступлений. Смысл содержательной

формулы, заключенной в понятии состава преступления, состоит в следующем: если фактически совершенное лицом деяние содержит состав конкретного преступления, предусмотренного законом, то, следовательно, налицо все основания и условия для привлечения лица к уголовной ответственности [20].

Понятие «состав преступления» используется судебной практикой, которая признает основанием уголовной ответственности наличие в действиях лица состава конкретного преступления, предусмотренного уголовным законом. Это положение – одно из проявлений принципа законности, оно отражается во многих руководящих постановлениях Пленума Верховного Суда и постановлениях суда по конкретным уголовным делам.

УК 1999 года в ст. 10 указывает: «*Основанием уголовной ответственности является совершение виновным запрещенного УК деяния в виде: оконченного преступления; приготовления к совершению преступления; покушения на совершение преступления; соучастия в совершении преступления*».

Из закона следует, что основанием уголовной ответственности выступает, во-первых, само запрещенное уголовным законом деяние (объективное основание), и, во-вторых, вина (субъективное основание).

Именно сформулировать в единстве все требуемые основания и условия уголовной ответственности и позволяет состав преступления, который объединяет все признаки, необходимые, с одной стороны, для признания совершенного деяния в качестве преступления, а с другой – для привлечения лица, его совершившего, к уголовной ответственности.

Таким образом, *состав конкретного преступления как юридическое понятие является фактическим и правовым основанием уголовной ответственности одновременно.*

Состав преступления представляет собой систему предусмотренных законом объективных и субъективных элементов и их признаков, которые характеризуют совершенное деяние как преступление в качестве единственного и обобщенного основания уголовной ответственности. Под признаками состава преступления понимаются обобщенные юридически значимые свойства, присущие всем преступлениям данного вида. Под элементами состава преступления принято понимать однородные группы юридических признаков, характеризующих преступление с какой-то одной определенной стороны.

Значение состава преступления – одного из наиболее важных институтов уголовного права, – определяется его социально-политическим и правовым содержанием и той ролью, которая отводится ему в укреплении законности и борьбе с преступностью. Его значение заключается, прежде

всего, в том, что наличие в содеянном признаков конкретного состава преступления – единственное основание уголовной ответственности. Состав преступления является законным, необходимым и достаточным основанием уголовной ответственности, иначе говоря, ее фундаментом. Это означает, что любое иное поведение, не содержащее признаков преступления, не может служить основанием уголовной ответственности.

Преступление – это явление реальной действительности, обладающее индивидуальными признаками: оно совершено конкретным лицом в определенном месте, при определенных условиях, которое характеризуется многочисленными индивидуальными чертами, присущими только этому деянию. *Состав конкретного преступления* – это система предусмотренных законом лишь наиболее существенных и типичных признаков, необходимых для признания данного деяния в качестве преступления. По объему признаков состав конкретного преступления уже преступления, поскольку конкретное преступление характеризуется не только минимальной совокупностью признаков, предусмотренных в УК (как состав данного преступления), но и другими объективными и субъективными признаками, не охватываемыми составом (место, время, способ, обстановка совершения преступления и т.п.). Следовательно, преступное деяние представляет собой социально-правовое явление общественной жизни, а состав преступления – юридическое понятие об этом явлении, отражающее в себе лишь его наиболее существенные признаки.

5.4 Элементы и признаки состава преступления

Элементами каждого конкретного состава преступления являются **объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона**. Отсутствие одного из них влечет отсутствие состава преступления. Каждый из элементов состава преступления включает только ему присущие признаки, отличающие его от остальных.

Объектом преступления являются те *охраняемые уголовным законом общественные отношения*, которым при совершении преступления причиняется или может быть причинен ущерб. Их перечень дается в ст. 2 УК и в наименованиях глав Особой части УК. С объектом преступления тесно связаны личность потерпевшего и предмет посягательства. Предметом преступления являются материальные предметы или интеллектуальная ценность, воздействуя на которые, субъект преступления посягает на те или иные общественные отношения.

Объективную сторону образуют *признаки, которые характеризуют внешние (объективные) проявления преступного посягательства*,

воспринимаемые органами чувств человека. В некоторых случаях в объективную сторону законом включаются место, время, обстановка и способ совершения преступления. Объективную сторону преступления часто называют главным отличительным элементом уголовно наказуемого деяния, придающим ему индивидуальные признаки и позволяющим отграничить одно преступление от других (например, кражу от грабежа или разбоя).

Субъектом преступления именуется *лицо, совершившее преступление*. Им может быть признано физическое лицо, которое в силу достижения определенного в законе возраста и вменяемости обладает способностью правильно оценивать социальный смысл и значение своих действий. Многие составы преступлений предполагают наличие специального субъекта, т.е. лица, которое наряду с общими признаками субъекта преступления обладает еще и особыми, специальными признаками (например, должностное лицо, работник транспорта, военнослужащий и т.д.).

Субъективная сторона складывается из *психических процессов, направляющих и корректирующих поведение лица*, определяющих степень осознанности преступником своего поведения, характер предвидения вредных последствий, направленность воли, мотивацию поведения, его цели, что в итоге образует вину преступника в форме умысла или неосторожности. Субъективная сторона преступления образует его психологическое содержание, поэтому данный элемент состава называют внутренней (по отношению к объективной) стороной преступления.

Состав преступления всегда включает признаки, характеризующие его четыре элемента. Они описаны в законе в диспозиции уголовно-правовой нормы. Все признаки, характеризующие элементы состава преступления, можно подразделить на обязательные и факультативные [23].

Обязательные – это признаки, присущие всем без исключения составам преступлений. К ним относятся: объект, общественно опасное действие или бездействие, вина, вменяемость лица и достижение им определенного в законе возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Отсутствие какого-либо необходимого признака (например, вменяемости лица) исключает наличие состава преступления.

Факультативными называются юридические признаки, присущие не всем, а только отдельным составам или группе составов преступлений, с помощью которых преступление характеризуется законодателем дополнительными специфическими чертами. К факультативным признакам относятся мотив, цель, признаки специального субъекта, последствия

преступления, причинная связь между деянием и последствием, место, время, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления.

Элементы и признаки составов преступлений описываются в нормах как Общей, так и Особенной частей УК. Общей частью регламентируются элементы и признаки всех составов преступлений без их конкретизации. Это обязательные признаки состава. Детализация их применительно к соответствующим составам преступления производится в нормах Особенной части.

5.5 Обстоятельства, исключаящие преступность деяния (общественную опасность и противоправность деяния)

Под **исключающими преступность деяния** понимаются такие обстоятельства, при наличии которых не признаётся преступлением деяние, формально подпадающее под признаки состава какого-либо преступления, предусмотренного УК. В уголовном праве выделяются обстоятельства, которые исключают уголовную ответственность за совершенное преступление.

К первым относятся обстоятельства, которые, не устраняя преступности содеянного, тем не менее, исключают уголовную ответственность за совершенное преступление:

- добровольный отказ от преступления (ст. 15 УК);
- заявление о существовании преступной организации её участником (ст. 20 УК);
- сообщение о содеянном участником легализации («отмывания») материальных ценностей, приобретённых преступным путём (ст. 235 УК) и др.

Непривлечение к уголовной ответственности при наличии таких обстоятельств носит безусловный характер, т.е. не зависит от усмотрения правоохранительных органов.

К указанной группе относятся и те обстоятельства, которые указывают на устранение (ликвидацию) общественной опасности виновного или совершенного им деяния. Эти обстоятельства перечислены в гл. 12 УК: истечение сроков давности (ст. 83, 84 УК); деятельное раскаяние (ст. 88 УК); примирение с потерпевшим (ст. 89 УК) и т.д.

При наличии некоторых из данных обстоятельств освобождение от уголовной ответственности носит безусловный характер. Например, при истечении сроков давности привлечения к уголовной ответственности за преступление, караемое не строже чем лишением свободы, суд обязан

освободить виновного от уголовной ответственности. В иных случаях освобождение от уголовной ответственности является правом, но не обязанностью суда.

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, также исключают уголовную ответственность, однако не в связи с последующим изменением оценки совершенного преступления или личности виновного, а в связи с тем, что деяние изначально не признается преступлением. Эти обстоятельства можно разделить на две группы.

К первой группе относятся *обстоятельства, указывающие на отсутствие необходимых признаков преступления*:

- отсутствие противоправности деяния (ч. 1 ст. 11 УК);
- малозначительность деяния (ч. 4 ст. 11 УК);
- приготовление к преступлению, не представляющему большой общественной опасности (ч. 2 ст. 13 УК);
- невинное причинение вреда (ст. 26 УК);
- недостижение возраста уголовной ответственности (ст. 27 УК);
- невменяемость (ст. 28 и ч. 3 ст. 27 УК);
- отсутствие требования потерпевшего (ст. 33 УК).

Ко второй группе, которая и является предметом рассмотрения в данном параграфе, относятся *обстоятельства, при наличии которых исключается преступность деяния в силу отсутствия в нем как признака общественной опасности, так и признака противоправности*.

Регламентации условий правомерности причинения вреда при наличии таких обстоятельств посвящена гл. 6 УК «Обстоятельства, исключающие преступность деяния». В этой главе перечислены следующие обстоятельства:

- необходимая оборона (ст. 34 УК);
- задержание преступника (ст. 35 УК);
- крайняя необходимость (ст. 36 УК);
- пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию (ст. 38 УК);
- обоснованный риск (ст. 39 УК);
- исполнение приказа или распоряжения (ст. 40 УК).

Необходимая оборона. Под необходимой обороной понимается правомерная защита от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему. В соответствии со ст. 34 УК «не является преступлением действие, совершенное в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите жизни, здоровья, прав обороняющегося или другого лица, интересов общества или государства от общественно опасного

посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны».

Закрепление в УК права на активную защиту от общественно опасных посягательств является законодательной реализацией естественного права каждого человека на защиту неприкосновенности жизни, здоровья, чести и достоинства личности, жилища, собственности и иных как частных, так и публичных интересов.

Условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к защите: а) вред причиняется посягающему, а не третьим лицам; б) своевременность защиты; в) соответствие защиты опасности посягательства (не должно быть допущено превышение пределов необходимой обороны).

Условием, требующим разъяснений, здесь является *условие своевременности защиты*, которое определяется временными пределами существования посягательства. Следует особо подчеркнуть, что право на необходимую оборону возникает несколько ранее начала осуществления посягательства (выполнения объективной стороны преступления), а именно в момент возникновения реальной угрозы его осуществления. Защищая интересы участников возникшего конфликта, закон отдает предпочтение охране интересов лица, подвергнувшегося нападению. Как правило, обороняющийся находится в значительно худших условиях, нежели нападающий, что объясняется внезапностью посягательства, неподготовленностью жертвы к защите, ее растерянностью и сильным волнением и т.п. Допущение обороны только от уже начавшегося посягательства может сделать невозможной саму оборону, поскольку первый же удар посягающего может оказаться и последним. Именно поэтому обороняющийся имеет полное право первым применить силу к посягнувшему на его интересы. Необходимо лишь при этом иметь в виду, что реальность осуществления посягательства должна быть по всем обстоятельствам очевидной. Право на необходимую оборону прекращается с фактическим прекращением посягательства.

Мнимая оборона – это защита от кажущегося посягательства, когда лицо ошибочно принимает за общественно опасное посягательство деяния, которые в действительности общественно опасными не являются. Нет мнимой обороны, если в процессе осуществления реального общественно опасного посягательства преступник использует для устрашения жертвы предметы, лишь имитирующие орудия преступления, но фактически лишённые их поражающих свойств (макет пистолета, неисправное оружие и т.п.).

Превышение пределов необходимой обороны – это явное для обороняющегося лица несоответствие защиты характеру и опасности

посягательства, когда посягающему без необходимости умышленно причиняется смерть или тяжкое телесное повреждение.

Причинение посягающему излишнего вреда является деянием общественно опасным. Причинение легких, менее тяжких телесных повреждений или имущественного вреда при отражении посягательств любой степени опасности превышением пределов защиты не является и уголовной ответственности не влечет, даже если такой вред был излишним. Превышение пределов необходимой обороны признается преступным только в том случае, если излишний вред причинен умышленно. Если же в отношении к последствиям у обороняющегося имела неосторожность, то ответственность за их причинение исключается, сколь бы ни было существенным превышение допустимого вреда.

Причинение вреда преступнику при его задержании. Не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, когда оно пытается или может скрыться от следствия и суда, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер (ч. 1 ст. 35 УК).

Предоставление гражданам права задерживать преступников для доставления их в органы власти является одной из мер реализации принципа неотвратимости уголовной ответственности, способствует привлечению граждан к борьбе с преступностью.

Однако данный закон, порицая поведение преступника, тем не менее, защищает его от необоснованного насилия. В связи с этим возникает необходимость в определении условий, при наличии которых причинение вреда преступнику при его задержании является правомерным. Это условия, подразделяющиеся на две группы: условия правомерности задержания; условия правомерности причинения вреда преступнику при его задержании.

Условия правомерности задержания характеризуют преступника и совершённое им преступление: совершено преступление, а не какое-либо иное правонарушение; задерживается лицо, совершившее это преступление; своевременность задержания, необходимость задержания. В данном случае понятия «преступление» и «преступник» используются в условном выражении.

Задержанию подлежит только то лицо, которое непосредственно совершило преступление. При этом не имеет значения роль, которую играло виновное лицо в совершении преступления, являлось оно исполнителем, подстрекателем, организатором или пособником. У задерживающего должна быть твердая убежденность в совершении преступления именно данным лицом. Основаниями для такой убежденности могут служить следующие

обстоятельства: задержание виновного осуществляется в момент совершения преступления; указание на преступника со стороны потерпевшего или свидетелей; наличие на задерживаемом, при нем или в его жилище следов преступления; привлечение лица к уголовной ответственности органами власти; сообщение компетентных органов в средствах массовой информации.

Условия правомерности причинения вреда преступнику при его задержании: вред причиняется преступнику, а не третьим лицам; вред причиняется с целью доставления преступника в органы власти; вынужденность причинения вреда; соответствие причиненного вреда опасности совершенного преступления и обстановке задержания (не было допущено превышения мер, необходимых для задержания преступника).

Вынужденность причинения вреда означает отсутствие возможности осуществить задержание и доставить преступника в органы власти иным, не вредоносным способом.

Соответствие причиненного вреда опасности совершенного преступления и обстановке задержания означает допустимость причинения преступнику вреда только такой степени тяжести, насколько тяжким по характеру и степени общественной опасности было совершенное им преступление. Причинение значительного физического вреда возможно при задержании лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления.

Превышение мер, необходимых для задержания преступника, – это причинение преступнику без необходимости явно чрезмерного вреда, не соответствующего характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстановке задержания (ст. 142, 151 УК).

Крайняя необходимость. Под крайней необходимостью, как обстоятельством, исключающим преступность деяния, в соответствии со ст. 36 УК понимается совершение действия для предотвращения или устранения опасности, непосредственно угрожающей личности, правам и законным интересам данного лица или других лиц, интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред не является более значительным, чем предотвращенный.

Действия, совершенные в состоянии крайней необходимости, не только не являются преступлением из-за отсутствия признака общественной опасности, но и, напротив, признаются социально полезными, ибо они направлены на предотвращение большего вреда. Именно поэтому активное противодействие грозящей опасности является правом всех граждан без каких-либо исключений.

Осуществлять предотвращение опасности наступления вреда вправе как лицо, являющееся собственником или владельцем спасаемого имущества

или иных ценностей, так и посторонние лица независимо от их отношения к спасаемым ценностям.

Поскольку предотвращение опасности осуществляется путем причинения вреда иным правоохраняемым интересам, закон определяет конкретные условия, оправдывающие такие действия. Первая группа таких условий относится к характеристике опасности, возникновение которой порождает состояние крайней необходимости. Вторую группу составляют условия, характеризующие правомерность действий в состоянии крайней необходимости.

Условия, характеризующие опасность: существование угрозы причинения существенного вреда правоохраняемым интересам, опасность должна быть наличной, она должна быть действительной. Наличие опасности означает ее существование в момент совершения действий по предотвращению вреда. Опасность – это такое состояние какого-либо процесса или явления, естественное продолжение которого приведет к неминуемому причинению существенного вреда правоохраняемым интересам. Опасность должна быть действительной, то есть существующей объективно, а не в воображении лица. В том случае, если кто-то ошибочно воспринимает какое-либо явление как грозящую опасность, то его действия по предотвращению вреда являются устранением мнимой опасности согласно ст. 37 УК.

Условия, характеризующие правомерность действий в состоянии крайней необходимости: устранение опасности осуществляется путем причинения вреда; причинение вреда является вынужденным; причиненный вред не должен быть более значительным, чем предотвращенный.

Причинение вреда для предотвращения опасности должно быть вынужденным. Это означает, что у лица отсутствует возможность устранить опасность посредством совершения безвредных действий, т.е. причинение вреда является единственно возможной для данного лица мерой устранения опасности другим интересам.

Причиненный вред не должен быть более значительным, чем предотвращенный. Данное условие правомерности крайней необходимости означает допустимость причинения меньшего или равного вреда по сравнению с тем вредом, который мог наступить в случае реализации опасности.

Меры по устранению опасности могут оказаться безуспешными, если опасность все-таки не была устранена, и наступили последствия, на предотвращение которых были направлены действия лица. В этом случае фактически происходит увеличение реально наступившего вреда, что понуждает ставить вопрос об ответственности за такие действия. Согласно ч. 2 ст. 36 УК закон считает вред причиненным в состоянии крайней необходимости, если действия, совершенные с целью предотвращения

опасности, не достигли своей цели и вред наступил, несмотря на усилия лица, добросовестно рассчитывавшего его предотвратить.

Поскольку в результате действий по устранению опасности причиняется ущерб другому правоохраняемому интересу, то потерпевший вправе рассчитывать на возмещение причиненного ущерба. По общему правилу это происходит в соответствии со ст. 936 ГК.

Наличие некоторого сходства между необходимой обороной и крайней необходимостью требует проведения четкого их разграничения. Различия между этими понятиями заключаются в следующем:

- по источнику возникновения: право на необходимую оборону порождается исключительно общественно опасным посягательством, тогда как крайняя необходимость возникает и при наличии целого ряда иных источников опасности;

- по направленности причинения вреда: при необходимой обороне вред причиняется только посягающему, а при крайней необходимости вред может причиняться иным лицам;

- по вынужденности причинения вреда: при необходимой обороне причинение вреда допустимо и при наличии возможности избежать его, в то время как при крайней необходимости причинение вреда является единственно возможной мерой противодействия опасности;

- по пределам допустимого вреда: в результате необходимой обороны может быть причинен вред, превышающий вред предотвращенный, что недопустимо при крайней необходимости;

- по субъективным основаниям неправомерности причинения вреда: при необходимой обороне неосторожное превышение ее пределов исключает ответственность, а успешность отражения посягательства вообще не имеет значения. При крайней необходимости не освобождает от ответственности неосторожное причинение большего вреда, равно как и такое же причинение вреда, которым не удалось предотвратить опасность [17, 23].

Пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию. В процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности у соответствующих органов власти нередко возникает необходимость внедрения своих представителей в среду преступников с целью их разоблачения и пресечения готовящихся или совершаемых преступлений. Пребывание среди участников преступных группировок может быть связано с участием агента в совершении каких-либо преступлений. Такое соучастие в преступлении не лишено общественной опасности. Однако поскольку такое соучастие является вынужденным и направлено на предотвращение более тяжких преступлений, законодатель счел возможным не признавать такие действия преступными.

Правовая регламентация правомерности соучастия в совершении преступления при выполнении специальных заданий содержится в ст. 38 УК. В ней сказано, что не подлежит уголовной ответственности лицо, которое, выполняя в соответствии с действующим законодательством специальное задание по предупреждению или раскрытию преступления и действуя с другими его участниками, вынужденно совершит преступление.

Закон не устанавливает конкретного перечня преступлений, совершение которых допустимо при выполнении специального задания. Однако ч. 2 ст. 38 УК запрещает агенту в таких случаях совершать любые тяжкие и особо тяжкие преступления против человека.

Одним из важнейших условий правомерности совершения преступления является его вынужденность. Участие в преступлении будет признано вынужденным, если отказ от его совершения создает угрозу раскрытия внедренного лица и его безопасности либо может привести к невозможности разоблачения преступников, предотвращения или пресечения более тяжких преступлений.

Обоснованный риск. В процессе осуществления производственной и научной деятельности люди часто сталкиваются с явлениями и процессами, познание или использование которых таит в себе опасность причинения вреда не только материальным ценностям, но и здоровью или жизни людей. Очевидно, что запрет на совершение таких действий стал бы тормозом на пути научно-технического прогресса. В свою очередь, бесконтрольное жертвование личными и общественными ценностями в этих случаях недопустимо, особенно в условиях увеличения разрушающего воздействия техногенных факторов на человека и окружающую среду. Разумный компромисс между разрешением и сдерживанием закреплен законодателем в ст. 39 УК, устанавливающей условия правомерности причинения вреда при оправданном риске.

Причинение вреда правоохраняемым интересам не будет считаться преступлением, если оно явилось следствием оправданного риска, который признается таковым при наличии следующих условий:

1 Сопряженные с риском действия предпринимаются для достижения общественно полезной цели. Признание цели общественно полезной осуществляется судом и в большинстве случаев трудностей не вызывает.

2 Деяние, содержащее в себе риск причинения вреда, должно соответствовать современным научно-техническим знаниям и опыту. Вывод о наличии этого условия обоснованности риска делается на основании соответствующего заключения научно-технической экспертизы.

3 Невозможность достижения поставленной цели не связанными с риском действиями.

4 Вероятность получения положительного результата значительно выше, чем вероятность наступления общественно опасных последствий.

5 Принятие всех возможных мер для предотвращения вреда правоохраняемым интересам. Реализация этого требования предполагает осознание лицом последовательности развития явлений и протекания процессов, влияния различных условий на протекание причинно-следственных связей и т.п.

6 При существовании заведомого риска причинения тяжкого телесного повреждения или смерти человеку необходимо выраженное им согласие на постановку его жизни или здоровья в опасность. Такое согласие должно быть добровольным, что предполагает полную осведомленность рискующего о характере и степени риска, а также полное отсутствие какого-либо его обмана или принуждения.

Исполнение приказа или распоряжения. В процессе осуществления управленческой деятельности различные органы управления издают акты, обязательные для исполнения подчиненными им по службе работниками. В случае если реализация такого акта приведет к причинению вреда правоохраняемым интересам личности, общества или государства, возникает необходимость разграничения ответственности лиц, издавших соответствующие акты и непосредственно их исполнивших. Уголовно-правовая регламентация такого разграничения содержится в ст. 40 УК, которая называется «Исполнение приказа или распоряжения». Эта статья гласит: «Не является преступлением причинение вреда охраняемым УК интересам лицом, действующим во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения, отданных в установленном порядке. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение».

Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния. В судебной практике в качестве исключających преступность деяния учитываются и некоторые иные обстоятельства. К ним относятся: непреодолимая сила; физическое или психическое принуждение; выполнение профессиональных обязанностей; осуществление субъективных прав; согласие потерпевшего. Особого внимания заслуживают первые два обстоятельства [19].

Непреодолимая сила – это такие чрезвычайные и непредотвратимые явления, которым лицо не может противостоять и вследствие этого вынужденно совершает деяние, формально подпадающее под признаки преступления. При установлении непреодолимости тех или иных явлений необходимо учитывать конкретную обстановку, в которой разворачивается их действие, а также совокупность тех средств, которыми располагает лицо для преодоления таких явлений и выполнения лежащей на нем обязанности.

Признание силы непреодолимой осуществляется судом с учетом всех объективных обстоятельств и субъективных возможностей лица. Если сила будет признана непреодолимой, то это автоматически исключает ответственность лица за причиненный вред.

Физическое принуждение является одним из способов насильственного склонения лица к совершению преступления. Его особенностью является то, что склонение осуществляется путем причинения физического вреда склоняемому лицу. Правовая оценка физического принуждения зависит от степени подавления им свободы волеизъявления лица.

Психическое принуждение также является насильственным склонением лица к совершению какого-либо деяния. Оно характеризуется угрозой применения физического насилия или причинения иного существенного вреда правоохраняемым интересам склоняемого лица или аналогичного вреда интересам других лиц, общества или государства. Обращенная к конкретному лицу угроза может представлять опасность не только для этого лица или его близких, но и для интересов общества или государства.

Ответственность лица, применившего физическое или психическое принуждение, не ограничивается ответственностью за опосредованное исполнение или за подстрекательство к его совершению. Принуждение к совершению преступления является самостоятельным преступлением, предусмотренным ст. 288 УК, а психическое принуждение к совершению иных деяний является основанием для осуждения по ст. 185 УК за принуждение.

5.6 Стадии совершения преступления. Виды и их уголовно-правовое значение

Реализация преступного замысла начинается с создания определенных условий совершения преступления, подготовки орудий и средств, вербовки соучастников, изучения места и конкретных условий совершения преступления, выработки и корректировки плана его совершения и т.д. Завершив приготовительные действия, лицо переходит к непосредственному осуществлению преступления, в ходе которого последовательно выполняет преступное деяние и, наконец, добивается задуманного. Достигнув желаемого результата, преступник принимает меры по сокрытию преступления, а затем пользуется полученными благами или распоряжается ими по своему усмотрению.

Естественно, что в реальном деле конкретное преступление может проходить не все перечисленные стадии. Однако изложенный процесс осуществления преступной деятельности является наиболее полным.

Сообразно происходящей в реальной жизни последовательности развития преступной деятельности выделяются и ее стадии. Обдумывание и принятие решения об удовлетворении потребности преступным путем – это *этап формирования умысла*. Сообщение кому-либо о преступных намерениях – это *обнаружение умысла*. Создание различных условий для совершения преступления именуется *приготовлением к совершению преступления*. Осуществление преступного деяния на любой стадии до завершения объективной стороны задуманного преступления называется *покушением на преступление*. Достижение желаемого преступного результата путем полного осуществления объективной стороны задуманного преступления образует *оконченное преступление*. Соккрытие следов преступления, использование приобретенного и иные действия после окончания преступления принято называть *посткриминальным поведением*.

Обнаружение умысла, рассматриваемое как изложение в устной или письменной форме кому-либо своих мыслей о задуманном злодеянии, не является стадией преступления, поскольку не является действием, направленным на реализацию преступных планов. Следует отличать обнаружение умысла как простое изложение своего намерения совершить преступление и словесные или письменные высказывания, являющиеся способом совершения некоторых преступлений. Угроза применением насилия различной тяжести является либо самостоятельным преступлением (угроза убийством, нанесением тяжких телесных повреждений или уничтожением имущества – ст. 186 УК), либо составной частью целого ряда преступлений, например, разбоя (ст. 207 УК), принуждения лица к участию в преступной деятельности (ст. 288 УК), захвата заложников (ст. 291 УК) и т.п. В названных случаях высказывание намерения применить насилие является конкретным действием, устремленным к достижению цели изменить поведение людей в нужном преступнику направлении, т.е. является непосредственным воздействием на объекты уголовно-правовой охраны. Такая угроза является не обнаружением умысла, а способом реализации умысла лица на завладение имуществом при разбое, на понуждение кого-либо к участию в преступлении и т.д. Именно этим высказывание намерения причинить вред при совершении перечисленных преступлений отличается от простого обнаружения умысла.

В статьях Особенной части УК описываются признаки преступления, как определенного оконченного деяния, причиняющего вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Например, кража описана в

ст. 205 УК как тайное хищение имущества, которое представляет собой незаконное безвозмездное изъятие чужого имущества. В этой статье ничего не сказано о таких действиях, как изготовление ключа для открытия сейфа или изучение системы охраны объекта, из которого планируется совершить хищение (приготовление), а также о неудавшейся попытке проникнуть в здание или вскрыть сейф (покушение). Естественно, что такие действия уже сами по себе обладают признаком общественной опасности. И хотя нормы Особенной части не предусматривают ответственность за эти этапы осуществления преступной деятельности, указанные деяния при наличии виновности обладают также признаком противоправности. В соответствии со ст. 10 УК основанием уголовной ответственности является совершение виновно запрещенного УК деяния в виде: приготовления к совершению преступления; покушения на совершение преступления; оконченного преступления. Приготовление и покушение обладают и признаком наказуемости, поскольку ст. 13, 14 УК устанавливают, что *наказание за приготовление к преступлению и за покушение на преступление назначается по той же статье УК, что и за оконченное преступление.*

Изложенное выше позволяет сказать, что стадии осуществления преступления – это определенные УК этапы развития умышленного преступления: приготовление к совершению преступления; покушение на совершение преступления; оконченное преступление; этап посткриминального поведения.

5.7 Соучастие и его формы.

Виды и ответственность соучастников

Согласно ст. 16 УК **соучастием** в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления. При совместной умышленной преступной деятельности происходит объединение усилий нескольких лиц, что облегчает совершение преступления и сокрытие его следов. Поэтому соучастие в преступлении, как правило, повышает общественную опасность содеянного. Цель усилить уголовную ответственность за совместное совершение преступления реализуется в Особенной части УК, в отдельных статьях которой устанавливается повышенная ответственность за преступления, совершенные в соучастии, а также путем признанияотягчающим ответственность обстоятельством факта совершения преступления группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой, либо преступной организацией.

Соучастие как своеобразная форма преступной деятельности характеризуется следующими объективными и субъективными признаками: участием в преступлении двух или более лиц; совместным совершением ими преступления; умышленным характером совместной преступной деятельности.

Совместность деятельности как признак соучастия имеет как объективную, так и субъективную стороны: с объективной стороны совместная деятельность двух или более лиц при соучастии выражается в том, что деяния всех участвующих в преступлении лиц взаимно обуславливают и дополняют друг друга, а с субъективной стороны характеризуется умышленной виной.

Признаком совместной преступной деятельности является наличие причинной связи между деяниями каждого соучастника и наступившим преступным результатом. При соучастии деяния каждого в отдельности не влекут преступного результата, он является следствием общих усилий всех участвующих в преступлении лиц. Волевой признак умысла при соучастии характеризуется желанием участвовать в совершении преступления совместно с другими лицами и добиваться общего преступного результата.

Соучастие обычно является результатом сговора, при котором все соучастники знают друг друга. Сговор может быть предварительным, когда распределяются роли, согласуются способы, методы, время совершения преступления. Он может возникнуть и в процессе совершения преступления. Соглашение может быть достигнуто письменно или устно. Но сговор между всеми соучастниками не является обязательным признаком соучастия.

Соучастие возможно только при *совершении умышленных преступлений*. Это означает, что все соучастники действуют умышленно и совместно совершают умышленное преступление. Отсутствие умысла на содействие совершению преступления исключает соучастие.

Формы соучастия – это структура связи между лицами, совместно участвующими в совершении преступления, способ их взаимодействия и соединения усилий для причинения общего преступного результата. Форма соучастия в преступлении влияет на квалификацию деяний соучастников и пределы их ответственности, поэтому ее установление в каждом случае является обязательным. Закон различает четыре формы соучастия:

- соучастие с выполнением различных ролей (или соучастие в буквальном его понимании ст. 16 УК);
- соисполнительство или совершение преступления группой (ст. 17 УК);
- соисполнительство или совершение преступлений организованной группой (ст. 18 УК);
- соисполнительство или совершение преступлений преступной организацией (ст. 19 УК).

Соисполнительство – такая форма совместной преступной деятельности, при которой объективная сторона состава преступления выполняется совокупными усилиями непосредственно участвующих в преступлении лиц. Закон (ч. 1 ст. 17 УК) подразделяет соисполнительство на виды: 1) соисполнительство, т.е. совместное совершение преступления, без предварительного сговора; 2) соисполнительство по предварительному сговору, т.е. совершение преступления группой лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления (ч. 2 ст. 17 УК). Совершение преступления группой лиц часто рассматривается в качестве отягчающего обстоятельства при конструировании ответственности за определенные преступления. *Организованная группа* (ст. 18 УК) – группа, состоящая из двух или более лиц, предварительно объединившихся в управляемую устойчивую группу для совместной преступной деятельности. Данная группа отличается от простого соисполнительства более стойкими преступными связями ее участников. Для такой группы характерно повышенная степень согласованности преступных действий, разработка планов совершения преступления, руководство совместными действиями как по подготовке совершения преступления, так и по его осуществлению.

Наиболее опасной формой соучастия является *преступная организация*, которую закон (а более конкретно – ст. 19 УК) определяет как «объединение организованных групп либо их организаторов (руководителей), иных участников для разработки или реализации мер по осуществлению преступной деятельности либо созданию условий для ее поддержания и развития».

Организация и руководство преступной организацией – это деятельность, направленная, прежде всего, на создание ее, т.е. формирование, создание денежных фондов для обеспечения преступников и преступной деятельности, руководство этими фондами, снабжение преступной организации оружием и другими средствами совершения преступлений, сбор информации о деятельности правоохранительных органов и установление связей с ее представителями и т.п. Деятельность по организации и руководству преступной организацией и ее структурами носят постоянный и системный характер, в чем проявляется одна из особенностей организованной преступности.

Виды соучастников. УК различает следующие виды соучастников: исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник.

Исполнителем закон признает «лицо, непосредственно совершившее преступление, либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами, а равно лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих в силу закона

уголовной ответственности либо совершивших преступление по неосторожности».

Наиболее опасным при соучастии является организатор (руководитель) – лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его совершением, либо лицо, создавшее организованную группу или преступную организацию или руководившее ими (ч. 4 ст. 16 УК). *Организация совершения преступления* – это вербовка соучастников, обучение их преступным навыкам, обеспечение орудиями и средствами совершения преступления и т.п. *Руководство совершением преступления* – распределение ролей между соучастниками, дача указаний им в процессе совершения преступления и т.п. *Создание организованной группы* – это создание устойчивой, управляемой группы для совместной преступной деятельности (ст. 18 УК). *Создание преступной организации* – это объединение преступных групп, деятельность которых основывается на разделении между участниками и его преступными структурами функций управления, обеспечения и исполнения преступных целей организации (ст. 19 УК). Для признания лица организатором преступления не обязательно совершение им всех перечисленных действий, достаточно хотя бы одного из них.

Организационная деятельность всегда является умышленной, причем умысел может быть только прямой: организатор сознает, что он объединяет и направляет преступную деятельность других соучастников, сознает характер совершаемых под его руководством преступлений, предвидит преступный результат совместных преступных действий и желает этого.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления (ч. 5 ст. 16 УК). Опасность подстрекательства заключается в том, что подстрекатель оказывает пагубное влияние на неустойчивых лиц, особенно опасно подстрекательство, когда этими лицами оказываются несовершеннолетние.

С объективной стороны подстрекательство состоит в возбуждении у другого лица решимости совершить конкретное преступление. Склонить лицо совершить преступление можно только путем активных действий: просьбой, убеждением, подкупом, запугиванием, угрозой, физическим насилием.

С субъективной стороны подстрекательство всегда является деятельностью умышленной: подстрекатель сознает, что вызывает решимость у определенного лица совершить конкретное преступление, предвидит совместный преступный результат и желает этого.

Пособник – лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации или орудий и средств

совершения преступления, устранением препятствий либо оказанием иной помощи, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, орудия или средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы (ч. 6 ст. 16 УК). Пособник по сравнению с другими соучастниками – лицо, выполняющее вспомогательную роль.

Ответственность соучастников. Уголовное право не устанавливает каких-либо особых оснований уголовной ответственности при соучастии. Основания ответственности одинаковы как за преступление, совершенное в соучастии, так и за преступление, совершенное одним лицом.

Поскольку соучастие – особая форма совершения преступления, то имеются определенные особенности ответственности соучастников:

1) согласно ч. 9 ст. 16 УК соучастники несут повышенную ответственность, если преступление совершено группой лиц, непосредственно принявших участие в его совершении, или организованной группой либо преступной организацией;

2) при определении наказания соучастнику, согласно ч. 1 ст. 66 УК, должны быть учтены степень и характер участия каждого из соучастников в совершении преступления. Степень и характер участия это – особенности, которые отличают соучастника от лица, совершившего преступление индивидуально, и которые должны быть учтены при определении наказания.

Характер участия в совместно совершенном преступлении – это та роль, которую выполняет соучастник (исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник). Организатор, по общему правилу, наказывается более строго либо наравне с исполнителем, поскольку он организовывал преступление или руководил его совершением.

Степень участия – это мера активности каждого соучастника в исполнении своих функций, т.е. фактическое влияние данного лица на других соучастников, важность действий в достижении общего преступного результата, подготовленность и интенсивность действий.

Экссесс исполнителя – это совершение исполнителем таких преступных действий, которые по способу их совершения либо по характеру и объему не охватывались умыслом других соучастников [17]. Совершение преступления, более тяжкого, чем предполагалось, использование более опасных орудий преступления без согласования с другими соучастниками не должно вменяться им в вину ч. 7 ст. 16 УК.

Действия организатора, подстрекателя, пособника могут оказаться неудавшимися. В таком случае говорят о *неудавшемся соучастии*. Неудавшееся соучастие выражается: в неудавшейся организационной деятельности; неудавшемся подстрекательстве; неудавшемся

пособничестве. Перечисленные случаи не образуют соучастия, так как нет основного признака соучастия – совместности преступной деятельности.

5.8 Преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности

5.8.1 Преступления против собственности

Право собственности – это не только субъективное право владения, распоряжения, пользования, управления и контроля, но и объективное право-согласие государства, общества на указанные правомочия к объекту собственности, иными словами, это степень защищенности правомочий субъекта собственности. Общий объект – это отношения собственности независимо от их формы, а непосредственным объектом может быть государственная или частная собственность.

Предмет преступления – это имущество, которым пытаются завладеть обвиняемый или виновный и посредством изъятия, уничтожения либо повреждения причиняет ущерб собственнику.

С объективной стороны **преступления против собственности** могут совершаться в основном путем действия (кража, грабеж и др.), но и возможны путем бездействия (недобросовестная охрана имущества). В зависимости от размера похищенного дифференцируется и размер наказания. Он также влияет на квалификацию. Имеет значение способ совершения преступления.

С субъективной стороны преступления против собственности могут совершаться умышленно (подавляющее большинство и чаще всего с прямым умыслом – кража, грабеж, вымогательство и др.), неосторожно (уничтожение либо повреждение имущества по неосторожности). Важное значение для преступлений против собственности имеет такой факультативный признак субъективной стороны, как цель хищения – корысть. Субъектом рассматриваемого вида преступлений может быть физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 14 лет (кража, грабеж, разбой, вымогательство, угон ТС или маломерного водного судна, умышленное уничтожение либо повреждение имущества при квалифицирующих обстоятельствах) либо с 16 лет (фактически за все остальные преступления) [18, 24].

Хищение, его формы и виды. Под хищением понимается умышленное противоправное безвозмездное завладение чужим имуществом или правом на имущество с корыстной целью путем кражи, грабежа, разбоя, вымогательства, мошенничества, злоупотребления служебными

полномочиями, присвоения, растраты или использования компьютерной техники. Под противоправным завладением чужим имуществом следует понимать такое изъятие, когда у лица отсутствуют надлежащие для этого основания: нет договора купли-продажи, дарения, займа, получения в качестве заработной платы и др. Обязательным признаком хищения, помимо умышленной вины, является корыстная цель. В зависимости от размера хищения делятся на виды: мелкое, простое, крупное, особо крупное.

Кража (ст. 205 УК) – это тайное похищение имущества. Ее также можно определить как умышленное противоправное безвозмездное завладение чужим имуществом с корыстной целью тайным путем.

Объектом являются отношения собственности независимо от ее формы. Предметом кражи – имущество (вещи, предметы, предназначенные для удовлетворения материальных и духовных потребностей, деньги, ценные бумаги, являющиеся денежным или вещным эквивалентом), кроме ордена, медали, нагрудного знака к почетному званию Республики Беларусь или СССР, либо мелкого размера – до 2 базовых величин – у физического лица и до 10 базовых величин – у юридического лица, совершенного определенным способом.

С объективной стороны кража выражается деянием – действием – тайным изъятием чужого имущества или права на него. Под тайным понимается изъятие, незаметное для владельца, пользователя, распорядителя, охранника и иных лиц.

С субъективной стороны кража характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, т.е. лицо сознавало общественную опасность своих действий, предвидело возможность наступления последствий – лишение собственника (владельца, пользователя, обладателя) возможности использовать имущество по своему усмотрению и желало наступления таких последствий. Обязательным признаком субъективной стороны является и корыстная цель. Субъектом кражи является физическое вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

Грабеж – это открытое похищение имущества или права на имущество, умышленно, противоправно, безвозмездно, с корыстной целью. Это изъятие имущества заметно для собственника и иных лиц, в том числе и очевидцев преступления (ст. 206 УК).

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины и корыстной целью. Субъект – лицо, достигшее 14 лет. Квалифицирующие признаки (ч. 2–4 ст. 206 УК): грабеж, соединенный с насилием, не опасным для жизни или здоровья или с угрозой применения такого насилия, повторность, группой лиц, с проникновением в жилище, в крупном размере, в особо крупном размере, организованной группой.

Разбой (ст. 207 УК) – это применение насилия либо угроза применения насилия, опасного для жизни и здоровья с целью непосредственного завладения имуществом. Объектом разбоя, помимо отношений собственности, является и здоровье потерпевшего, которому причиняется вред, либо оно ставится в опасность причинения вреда. Имеется опасность также и для жизни. С объективной стороны разбой – не только открытое похищение имущества, но и сопряженное с насилием или угрозой насилия, опасного для жизни и здоровья. К насилию относятся причинение легкого телесного повреждения, повлекшего кратковременное расстройство здоровья, менее тяжкого и тяжкого телесных повреждений, либо угроза причинением таких повреждений.

Субъективная сторона разбоя характеризуется прямым умыслом с целью завладения имуществом. При этом надо иметь в виду, что умысел на применение насилия или угрозы насилием может быть как заранее обдуманым, так и внезапно возникшим. Субъект – лицо физическое вменяемое, достигшее 14 лет.

К квалифицирующим и особо квалифицирующим признакам относятся: повторно; группой лиц; с целью завладения имуществом в крупном размере; с проникновением в жилище; с целью завладения имуществом в особо крупном размере; организованной группой; разбой, совершенный с причинением тяжких телесных повреждений.

Вымогательство (ст. 208 УК) – это требование передачи имущества или права на имущество либо совершение каких-либо действий имущественного характера под угрозой применения насилия к потерпевшему или его близким, уничтожения или повреждения их имущества (что называется рэкетом), либо распространения клеветнических, либо оглашения о нем или его близких иных сведений, которые эти лица желают сохранить в тайне (шантаж). Вымогательству присущи общие признаки: умышленное, противоправное, безвозмездное завладение имуществом с корыстной целью.

Объектом этого преступления, помимо отношений собственности, является здоровье и жизнь, а также честь и достоинство личности. Объективная сторона выражается в действии, состоящем в требовании передать предмет вымогательства или оказать услугу имущественного характера с угрозой насилием, уничтожением либо повреждением имущества или шантажом. Субъективная сторона и субъект сходны с предыдущими составами преступлений.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки вымогательства: повторность; по предварительному сговору группой лиц; с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего; вымогательство: совершенное под угрозой убийства или нанесения тяжких

телесных повреждений; соединенное с повреждением или уничтожением имущества; с целью получения имущественной выгоды в крупном размере; совершенное организованной группой; совершенное с применением насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего; повлекшее иные тяжкие последствия, такие как суицид, смерть; совершенное с целью получения имущественной выгоды в особо крупном размере.

Мошенничество (ст. 209 УК) – это завладение имуществом либо правом на имущество путем обмана или злоупотребления доверием. Мошенничеству присущи такие общие признаки хищения, как умышленное, противоправное, безвозмездное похищение имущества с корыстной целью.

Объективная сторона выражается действием – обманом, т.е. сообщением лицу, во владении или под охраной которого находится имущество, или предоставлением документа, дающего права на имущество, ложных сведений о необходимости передать предмет мошенничества либо умалчиванием об обстоятельствах, о которых лицо должно было сообщить, а также путем злоупотребления доверием.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины и корыстной целью. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет. К квалифицирующим и особо квалифицирующим признакам относятся: повторность; группой лиц; мошенничество, совершенное в крупном размере, организованной группой, в особо крупном размере.

Хищение путем *злоупотребления служебными полномочиями* состоит в завладении имуществом либо приобретении права на имущество, совершенные должностным лицом с использованием своих служебных полномочий (ст. 210 УК).

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины и корыстной целью. Субъект – лицо, обладающее, наряду с общими признаками, специальным: должностное лицо, использующее свои полномочия. Квалифицирующие признаки (ч. 2-4 ст. 210 УК): повторно; группой лиц по предварительному сговору; в крупном размере; организованной группой; в особо крупном размере.

Присвоение либо растрата состоит в присвоении либо растрате имущества (обращение в свою собственность или передача иным лицам, в судьбе которых есть заинтересованность) лицом, которому оно вверено (для распоряжения, управления, хранения и иногда доставки) (ст. 211 УК).

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины и корыстной целью. Субъект, помимо общих признаков, должен обладать специальным – лицом, которому имущество вверено собственником для осуществления правомочий, обусловленных законом или служебным положением виновного. Квалифицирующие признаки (ч. 2-4 ст. 211 УК):

повторность; группой лиц по предварительному сговору; крупный размер; организованной группой; особо крупный размер.

Угон ТС или маломерного водного судна (ст. 214 УК) – это неправомерное завладение ТС или маломерным водным судном и поездка на нем без цели хищения. Объектом этого преступления являются отношения собственности, дополнительным – общественная безопасность. Квалифицированный состав предполагает и дополнительный объект – здоровье. Общественная опасность и тяжесть преступления обуславливается кроме всего прочего и тем, что угонщики не всегда профессионально управляют ТС.

Предметом преступления может быть механическое ТС, предназначенное для движения по дороге и для перевозки пассажиров, грузов или установленного на нем оборудования, а также самоходная машина.

Объективную сторону составляет действие – незаконный захват ТС и использование его для поездки. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательным признаком является цель: поездка при отсутствии цели хищения. Субъектом может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 14 лет. Квалифицирующие признаки (ч. 2, 3 ст. 214 УК) следующие: повторность; с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья либо угрозой таким насилием; группой лиц по предварительному сговору; причинение по неосторожности ущерба в особо крупном размере; угон, совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья или угрозы его применения.

Иные корыстные преступления, не относящихся к хищениям. *Присвоение найденного имущества* состоит в присвоении в особо крупном размере найденного заведомо чужого имущества или клада, т.е. передаче, утаивании и обращении в свою пользу случайно оказавшегося у лица чужого имущества или имущества, собственник которого неизвестен (ст. 215 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Причинение имущественного ущерба без признаков хищения состоит в причинении ущерба в значительном размере (в 40 и более базовых величин) посредством извлечения имущественных выгод в результате обмана, злоупотребления доверием или путем модификации компьютерной информации при отсутствии признаков хищения (ст. 216 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки (ч. 2 ст. 216 УК): группой

лиц по предварительному сговору; крупный размер (250 и более базовых величин).

Умышленное уничтожение либо повреждение имущества (ст. 218 УК) – это приведение полностью в непригодное состояние или значительное уменьшение свойств или ценности имущества, причинившее собственнику ущерб в значительном размере (40 и более базовых величин). Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения собственности, а при совершении квалифицированного состава имеет место и факультативный объект – жизнь и здоровье личности. Предметом преступления могут быть как здания, сооружения, техника, станки, механизмы, ТС, так и материальные ценности, продукты, одежда, деньги и т.д.

Объективная сторона выражается действием на предмет преступления механическим, физическим, термическим или химическим способом. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, а при совершении квалифицированного и особо квалифицированного состава – 14 лет.

Квалифицирующие признаки (ч. 2, 3 ст. 218 УК): общеопасный способ (поджог, затопление, взрыв и т.п.); причинение крупного ущерба на сумму 250 и более базовых величин; совершенное организованной группой; причинение особо крупного ущерба на сумму 1000 и более базовых величин; повлекшее по неосторожности смерть человека; повлекшее иные тяжкие последствия.

Уничтожение либо повреждение имущества по неосторожности состоит в неосторожном (по легкомыслию или небрежности) уничтожении либо повреждении имущества, повлекшее причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин) (ст. 219 УК). Имеется в виду чужое имущество. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Недобросовестная охрана имущества состоит в недобросовестном исполнении лицом, которому поручена охрана имущества, своих обязанностей, повлекшим хищение, уничтожение или повреждение этого имущества в особо крупном размере (1000 и более базовых величин) при отсутствии признаков должностного преступления (ст. 220 УК). Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной к нарушению правил охраны и неосторожной виной к последствиям. Субъект, наряду с общими признаками, должен обладать и специальным признаком: сторож или иное лицо, которому поручена охрана имущества [24].

5.8.2 Преступления против порядка осуществления экономической деятельности

Порядок экономической деятельности регулируется Конституцией, а также гражданским, хозяйственным, административным, трудовым законодательством. Общественные отношения, регулируемые нормами УК, относятся к финансовой системе, государственной монополии на некоторые виды экономической деятельности, предпринимательству, конкуренции и др. С точки зрения реализации охранительной функции они выполняют функцию защиты экономической безопасности государства, собственности, порядка осуществления предпринимательства, конкуренции, прав и интересов потребителей. Объектами могут быть: экономическая безопасность государства, отношения собственности, интересы предпринимателей, потребителей и др. Предметом рассматриваемых преступлений могут быть деньги, ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, валюта, товары, вещи и др.

Объективная сторона может выражаться действием (например, ложное банкротство) или бездействием (например, уклонение от погашения кредиторской задолженности). С субъективной стороны эти преступления характеризуются умышленной формой вины, а некоторые из них – прямым умыслом. Лицо сознает общественную опасность и возможную или вероятную противоправность деяния, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий (в материальных составах преступлений) либо желает совершить описанные в диспозиции статьи действия (в формальных составах преступлений). Субъектом рассматриваемой группы преступлений могут быть физические вменяемые лица, достигшие 16 лет, а во многих случаях обладающие признаками специального субъекта (например, дискредитация деловой репутации конкурента) [24].

Ниже приведены **виды, характеристика и классификация преступлений против порядка осуществления экономической деятельности.**

Изготовление, хранение либо сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 221 УК). Это тяжкое преступление, подрывающее денежную систему государства и создающее угрозу его экономической безопасности. Объектом этого преступления являются общественные отношения, функционирующие в сфере денежной системы, обеспечивающие экономическую безопасность государства. Предметом преступления являются официальные денежные знаки Республики Беларусь, государственные или ценные бумаги, номинированные в национальной

валюте, иностранная валюта или ценные бумаги, номинированные в иностранной валюте (ст. 221 УК).

Объективная сторона выражается действием: 1) изготовление национальной или иностранной валюты, ценных бумаг с целью сбыта; 2) хранение предмета преступления с целью сбыта; 3) сбыт, т.е. ввод в обращение хотя бы одного фальшивого денежного знака или ценной бумаги, номинированной в национальной или иностранной валюте. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, т.е. лицо сознает, что совершает подделку или сбыт фальшивых денег или ценных бумаг и желает совершить эти действия. Обязательный признак субъективной стороны – *цель*, в качестве которой выступает сбыт. Субъектом может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, т.е. субъект общий. *Квалифицирующие признаки*: повторность; совершение действий организованной группой; особо крупный размер (в 1000 и более раз превышающий размер базовой величины).

Нарушение правил о сделках с драгоценными металлами и камнями (ст. 223 УК). Это посягательство на государственную монополию в регулировании обращения таких металлов и камней. Объект преступления: общественные отношения, функционирующие в сфере государственной монополии на сделки с указанными предметами, что обусловлено обеспечением экономической безопасности государства (ст. 223 УК). Предметом преступления могут быть драгоценные металлы: золото, серебро, платина, и др., а также драгоценные камни в сыром и обработанном виде (алмазы, рубины, бриллианты, изумруды, сапфиры, жемчуг), за исключением ювелирных изделий из таких металлов и камней и лома таких изделий.

Объективная сторона выражается действием: совершением сделки (скупки, продажи, обмена, дарения, кроме близких родственников) в нарушение установленных правил. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие обстоятельства: повторность; крупный размер (в 250 и более раз превышающий размер базовой величины); организованная группа; особо крупный размер (1000 и более базовых величин).

Контрабанда (ст. 228 УК). Она наносит вред экономическим интересам государства и его безопасности. Объектом преступления являются общественные отношения, функционирующие в сфере монополии государства на внешнюю торговлю, его экономические интересы и общественная безопасность. Предметом преступления могут быть: 1) предметы, которые могут перемещаться через таможенную границу в

ограниченных количествах; 2) товары и ценности, которые запрещены для такого перемещения без специального разрешения; 3) товары, вещества, предметы, которые, как правило, изъяты из всеобщего оборота и их обращение осуществляется под особым контролем или запретом.

Объективная сторона выражается действием: перемещение через таможенную границу товаров первой группы в крупном размере (в 2000 раз превышающем размер базовой величины), а второй и третьей – независимо от количества и стоимости, а также следующими способами: а) помимо (в обход) таможенного контроля; б) сокрытие от таможенного контроля; в) обманное использование документов или средств идентификации; г) утаивание товаров, предметов от декларирования; д) внесение в таможенную декларацию заведомо недостоверных сведений. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет (должностное лицо – квалифицирующий признак).

Изготовление или сбыт поддельных платежных средств. Состоит в изготовлении в целях сбыта либо сбыте поддельных банковских пластиковых карточек, чековых книжек, чеков и иных платежных средств, не являющихся ценными бумагами (ст. 222 УК). Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: повторность; организованная группа; особо крупный размер (в 1000 и более раз превышающий размер базовой величины).

Нарушение порядка открытия счетов за пределами Республики Беларусь. Это открытие счетов за пределами нашего государства и ведение по ним операций без разрешения Национального банка, если в соответствии с законодательством требуется такое разрешение индивидуальным предпринимателем или должностным лицом юридического лица, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение (ст. 224 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – должностное лицо юридического лица независимо от формы собственности, индивидуальный предприниматель.

Незаконный выпуск (эмиссия) ценных бумаг. Это выпуск ценных бумаг без регистрации в установленном порядке либо использование заведомо подложных документов для такой регистрации (ст. 226 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконное использование либо распространение информации о результатах финансово-хозяйственной деятельности эмитента ценных

бумаг. Это совершение перечисленных действий до опубликования в средствах массовой информации либо доведения иным образом до сведения неограниченного круга лиц, совершенные лицом, которому такая информация известна в связи с его профессиональной или служебной деятельностью, и повлекшие причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 226¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Квалифицированный состав: корыстная или иная личная заинтересованность. Субъект – специальный.

Незаконные действия с простыми или переводными векселями. Они состоят в незаконной выдаче, индоссировании, авалировании простых или переводных векселей в крупном размере (250 и более базовых величин), заведомо не обеспеченных требуемым в соответствии с законодательством имуществом, в том числе имущественными правами либо другими отчуждаемыми правами, имеющими стоимость, либо подписанных лицами, не способными обязываться по ним, либо от имени таких лиц, при отсутствии признаков должностного или иного более тяжкого преступления (ст. 226² УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: повторность; организованная группа; применение насилия.

Незаконные экспорт или передача в целях экспорта объектов экспортного контроля (товаров, технологий, услуг и иных объектов экспортного контроля), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, вооружения и военной техники (ст. 229 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, так и специальный. Квалифицированные признаки: повторность; группа лиц по предварительному сговору; должностным лицом с использованием служебных полномочий; организованной группой; в отношении объектов экспортного контроля, которые заведомо могут быть использованы при разработке (создании), производстве, модернизации, техническом обслуживании и т.п. оружия массового поражения, средств его доставки.

Уклонение от уплаты сумм налогов, сборов (ст. 243 УК). Это преступление причиняет вред государственному бюджету, влечет уменьшение денежных средств в государственном распоряжении, т.е. является непредставлением государству должного имущества. Объектом данного преступления являются отношения собственности. Объективная сторона выражается действием или бездействием в следующих видах: а) сокрытие прибыли, доходов и иных объектов налогообложения; б) занижение прибыли, доходов или иных объектов налогообложения; в)

уклонение от подачи налоговых деклараций о доходах, облагаемых налогом. Обязательным условием ответственности является ущерб в крупном размере (100 и более базовых величин). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъектом данного преступления может быть лицо, обладающее как общими признаками, так и специальными.

Невозвращение на территорию Республики Беларусь историко-культурных ценностей. Оно состоит в умышленном невозвращении в установленный срок на территорию Беларуси историко-культурных ценностей, вывезенных за ее пределы, если такое возвращение является обязательным в соответствии с законодательством Республики Беларусь (ст. 230 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, так и специальный.

Уклонение от уплаты таможенных платежей, как полностью, так и частично, если их размер крупный, т.е. в 2000 и более раз превышает размер базовой величины (ст. 231 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – как общий, так и специальный. Квалифицирующие признаки: повторность; группа лиц по предварительному сговору.

Изготовление, сбыт либо использование поддельных акцизных марок Республики Беларусь (ст. 261¹ УК). Субъект общий, но может быть и специальный. Использование же заведомо поддельных акцизных марок Республики Беларусь образует квалифицированный состав. Квалифицирующие признаки: повторность; организованная группа.

Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 232 УК). Такие действия наносят вред государственному авторитету и правам граждан на использование своих способностей в законной предпринимательской деятельности. По сути дела, это специальный вид должностного преступления. Объектом этого преступления являются общественные отношения, функционирующие в сфере законной предпринимательской деятельности.

Объективная сторона выражается действием или бездействием – совершением одного или нескольких из перечисленных в диспозиции актов поведения: 1) неправомерный отказ в регистрации индивидуального или юридического лица, изъявившего желание заниматься предпринимательской деятельностью и представившего все необходимые документы; 2) уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 3) неправомерный отказ выдать разрешение (лицензию) на занятие предпринимательской деятельностью физическому или юридическому лицу в случаях, когда решение о разрешении принято или имеются все основания для выдачи указанных

документов; 4) уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) под различными необоснованными предложениями; 5) противоправное ограничение прав и интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица; 6) иное противоправное вмешательство в предпринимательскую деятельность. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъектом является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, являющееся должностным лицом.

Незаконная предпринимательская деятельность (ст. 233 УК). Данным преступлением причиняется имущественный вред государству путем уклонения от уплаты налогов, и оно может состоять и в занятии запрещенными видами деятельности, а также оно нарушает систему учета, контроля, прогнозирования и планирования развития народного хозяйства. Объектом – являются имущественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.

Объективная сторона выражается деянием, как правило, бездействием, состоящим в уклонении от государственной регистрации или лицензирования. Уголовная ответственность наступает не только при отсутствии свидетельства о государственной регистрации, специального разрешения или лицензии на занятие определенным видом деятельности, но и при ее приостановке, аннулировании, просрочке, лишении. При этом ответственность возможна, если в результате незаконной предпринимательской деятельности был получен доход в крупном размере. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, а также специальный субъект – должностное лицо юридического лица, индивидуальный предприниматель.

Выманивание кредита или субсидий (ст. 237 УК). Общественная опасность обусловлена нарушением распределительных отношений собственности. Объектом этого преступления являются общественные отношения, функционирующие в сфере распределительной финансовой деятельности. В конечном итоге нарушаются отношения собственности и порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективная сторона выражается действием или бездействием. Действие – предоставление заведомо ложных документов и свидетельств об обстоятельствах, имеющих существенное значение для обоснования необходимости получения кредита или льгот для его получения либо выделения субсидий. Бездействие – несообщение уполномоченным органам или кредитору информации о важных фактах. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Цель –

получение кредита, льготных условий кредитования либо получение дотаций. Субъектом является лицо, обладающее, наряду с общими, еще и специальными признаками (индивидуальный предприниматель или должностное лицо юридического лица).

Ложная экономическая несостоятельность (банкротство) (ст. 238 УК). Противоправность и общественная опасность этого преступления обуславливается причинением экономического вреда государству, обществу, гражданам (кредиторам, поставщикам, потребителям), а также иным субъектам хозяйствования. Объектом анализируемого состава преступления являются материальные интересы предпринимательства, интересы кредиторов и отношения собственности.

Объективная сторона состоит в деянии – подаче индивидуальным предпринимателем или должностным лицом юридического лица в хозяйственный суд заявления должника о своей экономической несостоятельности. Поскольку такое признание субъекта хозяйствования осуществляется судом, то соответствующее заявление подается в орган, где выясняется неспособность субъекта хозяйствования оплатить предъявленные финансовые документы. Под банкротством понимается удостоверенная судом абсолютная неплатежеспособность должника. В качестве последствия предусматривается особо крупный ущерб (1000 и более базовых величин). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Целью этого состава является достижение судебного решения о признании субъекта хозяйствования банкротом. Субъектом этого преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, обладающее специальным признаком, или индивидуальный предприниматель без создания юридического лица, учредитель или собственник юридического лица.

Нарушение антимонопольного законодательства (ст. 244 УК). Противоправность этого деяния обусловлена тем, что нормальное функционирование хозяйственного механизма в условиях рыночной экономики без конкуренции будет неполноценным, неэффективным. Отсутствие конкуренции препятствует совершенствованию и надлежащему качеству товаров и услуг, а также ограничивает потребителей в выборе необходимых и качественных товаров и услуг. Объектом преступления являются общественные отношения в сфере предпринимательства.

С объективной стороны преступление выражается совершением действия или бездействия. Действием могут быть: а) бездействие – уклонение от исполнения предписаний антимонопольных органов или непредставление антимонопольным органам информации, необходимой для осуществления деятельности этими органами; б) действие – ненадлежащее или несвоевременное исполнение предписаний антимонопольных органов

или представление ложной информации указанным органам. Обязательным условием уголовной ответственности является привлечение лица ранее к административной ответственности за такие же нарушения в течение года. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, обладающее признаками специального субъекта, – должностное лицо государственного или иного органа управления или юридического лица.

Лжепредпринимательство. Оно состоит в государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя или создании юридического лица без намерения осуществлять предпринимательскую деятельность в целях получения ссуд, кредитов либо для прикрытия запрещенной деятельности, либо для сокрытия, занижения прибыли, доходов или других объектов налогообложения, либо для извлечения иной имущественной выгоды, повлекшего причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 234 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Легализация (отмывание) материальных ценностей, приобретенных преступным путем. Это совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами, ценными бумагами или иным имуществом, приобретенными заведомо преступным путем, использование указанных материальных ценностей для осуществления предпринимательской или иной хозяйственной деятельности с целью утаивания или искажения природы происхождения, местонахождения или действительной принадлежности указанных материальных ценностей или соотносимых с ними прав (ст. 235 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки: повторность; должностное лицо с использованием своих служебных полномочий; в особо крупном размере (1000 и более базовых величин); организованная группа.

Соккрытие экономической несостоятельности. Это сокрытие индивидуальным предпринимателем, учредителем либо собственником юридического лица или должностным лицом юридического лица своей неплатежеспособности, имеющей или приобретающей устойчивый характер, путем предоставления сведений, не соответствующих действительности, подделки документов, искажения бухгалтерской отчетности или иным образом, повлекшим причинение ущерба кредиторам в крупном размере (ст. 239 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – специальный.

Преднамеренная экономическая несостоятельность. Это умышленное создание или увеличение неплатежеспособности, совершенные индивидуальным предпринимателем или должностным лицом

юридического лица в личных интересах или интересах иных лиц, повлекшим причинение ущерба в крупном размере (ст. 240 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – специальный.

Уклонение от погашения кредиторской задолженности. Оно состоит в умышленном уклонении индивидуального предпринимателя или должностного лица юридического лица от погашения кредиторской задолженности при наличии: а) вступившего в законную силу судебного решения; б) крупного размера (250 и более базовых величин); в) имеющейся возможности выплатить задолженность (ст. 242 УК).

Установление и поддержание монопольных цен путем сговора индивидуальных предпринимателей или должностных лиц юридических лиц о деятельности на совместном рынке (ст. 245 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – специальный. Квалифицирующие признаки: сопряженность с принуждением конкурентов; применение насилия в отношении конкурентов.

Ограничение конкуренции. Это преступление состоит в заключении и исполнении индивидуальным предпринимателем или должностными лицами юридических лиц соглашений о разделе рынков, об устранении с рынков конкурентов и иных условиях, существенно ограничивающих конкуренцию, либо в совершении иных действий, направленных на ущемление законных интересов лиц, ведущих аналогичную деятельность, совершенных в течение года после наложения административного взыскания за такие же действия (ст. 247 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный. Квалифицирующие признаки: применение насилия или угроза его применения; организованной группой; лицом, ранее судимым по этой статье или по ст. 245 и 246 УК.

Незаконное использование деловой репутации конкурента. Это умышленное использование индивидуальным предпринимателем или должностным лицом юридического лица товарного знака, фирменного наименования, наименования места происхождения товара конкурента, либо продажа или предложение к продаже товара (услуги) с применением предупредительной маркировки о товарном знаке, не зарегистрированном в Республике Беларусь, либо копирование промышленных образцов конкурента, влекущее смешение продукции (товаров, работ, услуг), или деятельность с продукцией, или деятельность конкурента, совершенная в течение года после наложения административного взыскания за такие же действия (ст. 248 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Дискредитация деловой репутации конкурента. Она состоит в распространении индивидуальным предпринимателем или должностным лицом юридического лица в рекламе, средствах массовой информации и иным способом заведомо ложных сведений, наносящих вред деловой репутации конкурента (ст. 249 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект специальный – индивидуальный предприниматель или должностное лицо юридического лица.

Распространение ложной информации о товарах и услугах. Это распространение заведомо ложной информации либо применение рекламы, вводящее потребителей в заблуждение относительно качества, количества, состава, способа изготовления и иных характеристик продукции (ст. 250 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: действия в отношении продукции (товаров, работ, услуг), могущей причинить вред здоровью потребителей.

Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов. Это получение денег, ценных бумаг, иного имущества или услуг имущественного характера спортсменом, спортивным судьей, тренером, руководителем команды или организатором спортивных соревнований, организатором или членом жюри зрелищного коммерческого конкурса за оказание влияния на результаты соревнования или конкурса либо предоставление такого вознаграждения (ст. 253 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, мотивы – корыстные. Субъект – как общий, так и специальный. Квалифицирующий признак – повторность.

Коммерческий шпионаж. Он состоит в похищении либо собирании незаконным способом сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, с целью их разглашения либо незаконного использования (ст. 254 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующий признак: коммерческий шпионаж, повлекший причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин).

Разглашение коммерческой тайны. Это умышленное разглашение коммерческой или банковской тайны без согласия владельца при отсутствии признаков коммерческого шпионажа или незаконное использование либо распространение информации о результатах финансово-хозяйственной деятельности эмитента ценных бумаг лицом, которому такая коммерческая или банковская тайна известна в связи с его профессиональной или служебной деятельностью, повлекшее причинение

ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 255 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – специальный. Квалифицирующий признак: корыстная или иная личная заинтересованность.

Обман потребителей (ст. 257 УК). Объектом преступления являются интересы и авторитет торговли как системы и вида деятельности, а также интересы потребителей, заказчиков, покупателей. Объективная сторона выражается совершением одного из следующих обманных действий: обмеривание – отпуск товара неполной меры; обвешивание – отпуск товара с недостаточным весом; обсчет и обман при производстве денежных расчетов с потребителем; превышение установленных цен на товары и услуги; иной обман – отпуск товара низшего сорта за цену высшего сорта, полный расчет за услугу, выполненную не полностью и т.п. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – лицо, осуществляющее реализацию товаров, выполнение работ или оказание услуг и работающее на предприятии юридического лица или индивидуального предпринимателя, достигший 16 лет [24].

Незаконное изготовление, использование либо сбыт государственных пробирных клейм. Оно состоит в незаконном изготовлении, использовании, сбыте либо подделке государственного пробирного клейма Республики Беларусь или иностранных государств, совершенных из корыстной или иной личной заинтересованности (ст. 258 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: повторность; группой лиц по предварительному сговору.

Фальсификация средств измерения. Это изготовление либо подделка с целью использования или сбыта, либо сбыт заведомо фальсифицированных измерительных приборов и инструментов (ст. 259 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет [18, 24].

5.9 Преступления против экологической безопасности и природной среды

В УК отмечено, что «Преступлениями против экологической безопасности и природной среды признаются совершенные умышленно или по неосторожности общественно опасные деяния, причинившие или могущие причинить вред земле, водам, недрам, лесам, животному и

растительному миру, атмосфере и другим природным объектам, отнесенным к таковым законодательством об охране окружающей среды, независимо от форм собственности». **Экологические преступления** – это общественно опасные действия, посягающие на общественные отношения по поддержанию благоприятной природной среды, рациональному использованию ее ресурсов и обеспечению экологической безопасности человека. Объектом экологических преступлений является группа общественных отношений по рациональному использованию окружающей среды, ее охране и экологической безопасности людей. Предметом экологических преступлений являются конкретные природные ресурсы: воздух, вода, земля, леса, животные и растительность.

С объективной стороны эти преступления выражаются действием или бездействием. Большинство относится к материальным составам (незаконная охота). Субъективная сторона этих преступлений в большинстве составов характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, а иногда и косвенного, а некоторые – неосторожной виной. Субъектом является физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, или специальный субъект [24].

Умышленное уничтожение либо повреждение природных комплексов или объектов особо охраняемых природных территорий (ст. 263 УК). Уголовно-правовая защита особо охраняемых природных комплексов обусловлена их особым экологическим, научным, историко-культурным, эстетическим, уникальным национальным достоянием. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие удовлетворение социальных потребностей и интересов, а также экологическую безопасность населения. К предметам преступления относятся: заповедники, национальные парки, заказники, памятники природы. Объективная сторона выражается действием (чаще всего) или бездействием, состоящим в уничтожении, повреждении, порче, сожжении, затоплении, вырубке, загрязнении и т.п. природных объектов особо охраняемых природных территорий. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления может быть как общий, так и специальный – должностное лицо, достигшее 16 лет.

Прием в эксплуатацию экологически опасных объектов (ст. 266 УК). Общественная опасность этого преступления обусловлена нарушением охраны качественно благоприятной природной среды в целом (воздуха, земли, вод) и обеспечением экологической безопасности населения. Объектом преступления являются общественные отношения общей экологической безопасности. Объективная сторона выражается действием или бездействием при приеме в эксплуатацию построенных или

перестроенных (реконструированных) объектов народного хозяйства с нарушением требований и норм экологической безопасности (например, использованы материалы, существенно повышающие радиационный фон), что повлекло по неосторожности смерть человека, заболевание людей либо причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин), например, гибель животных, растений, посевов и т.д. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной к деянию и неосторожной – к последствиям. Субъектом может быть лицо, обладающее не только общими признаками, но и специальными.

Соккрытие либо умышленное искажение сведений о загрязнении окружающей среды (ст. 268 УК). Общественная опасность этого преступления обусловлена высокой степенью вероятности заболевания людей, их гибели, причинения ущерба животному и растительному миру в результате непринятия мер в ситуации экологической опасности. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие экологическую безопасность населения и территорий, так как сокрытие или искажение информации об авариях или загрязнении не позволяет принять своевременные меры защиты, в силу чего наступают общественно опасные последствия: вред здоровью, лишение жизни, материальный ущерб. Объективная сторона выражается действием или бездействием, состоящим в сокрытии достоверных сведений об авариях с экологическими последствиями, а также о состоянии здоровья населения. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный. Им может быть должностное лицо, дозиметрист, врач-бактериолог и т.д.

Загрязнение либо засорение вод (ст. 272 УК). Водные ресурсы обуславливают жизнедеятельность органической природы, способствуют функционированию экологического баланса. Воды являются средой существования животного и растительного мира, источником хозяйственной деятельности. Объектом являются общественные отношения по охране и поддержанию в экологически чистом состоянии водного бассейна. Предмет – водный бассейн: реки, озера, каналы, в том числе оросительные, водохранилища. Объективная сторона выражается в загрязнении, засорении вод, т.е. насыщении вод веществами, материалами, отходами производства, которые ухудшают физические и иные биологические свойства водных источников. Обязательным условием ответственности является применение ранее к лицу за такое же действие административного взыскания в течение года. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Загрязнение атмосферного воздуха (ст. 274 УК). Атмосферный воздух является экологическим компонентом жизнедеятельности и условием жизни на земле. Поддержание чистоты атмосферного воздуха обуславливает экологическую безопасность. Объектом являются общественные отношения по охране воздушного бассейна. Предмет – атмосфера. Объективная сторона характеризуется нарушениями правил выброса в атмосферный воздух загрязняющих веществ, состоящими в превышении установленных нормативов предельно допустимых или временно согласованных выбросов загрязняющих веществ. К таким веществам могут относиться ртуть, фтор, хлор, мышьяк, радиоактивные соединения и др. Обязательное условие уголовной ответственности – применение к лицу в течение года административного взыскания за такое же нарушение. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконная добыча рыбы или водных животных (ст. 281 УК). Рыба и водные животные выполняют экологическую функцию, поддерживая естественное биологическое состояние вод, а также имеют народнохозяйственное и научное значение. Объектом являются общественные отношения по охране и рациональному использованию рыбных и других водных животных ресурсов. Предмет – рыбы различных пород, пресноводные и морские животные. Объективная сторона выражается в добыче рыбы или водных животных незаконно, т.е. без надлежащего разрешения; в запретное время; в запрещенных местах; недозволенными орудиями, приемами и способами. Обязательное условие уголовной ответственности – применение к лицу административного взыскания в течение года за такое же нарушение. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконная охота (ст. 282 УК). Общественная опасность незаконной охоты обусловлена необходимостью поддержания баланса животного мира, а также рационального его использования. Объектом являются общественные отношения по охране и рациональному использованию животного мира. Предмет – дикие звери и птицы, независимо от ведения и владения территорией, на которой они обитают. Объективная сторона выражается в действиях (как выслеживании с целью добычи, так и в добыче) – незаконной охоте, т.е. охоте без надлежащего разрешения, в запрещенных местах, в запретное время, запрещенными орудиями и способами. Обязательное условие уголовной ответственности – применение к лицу в течение года административного взыскания за такое же нарушение. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение требований экологической безопасности при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, консервации, демонтаже, сносе или в процессе эксплуатации промышленных, научных или иных объектов лицом, ответственным за их соблюдение, которое повлекло по неосторожности смерть человека, заболевания людей либо причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин) (ст. 265 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект может быть как общим, достигшим 16 лет, так и специальным.

Неприменение мер по ликвидации последствий нарушений экологического законодательства по неосторожности либо ненадлежащем проведении в местностях, подвергшихся экологическому загрязнению, дезактивационных или иных восстановительных мероприятий лицом, ответственным за их проведение (специальный субъект), если это повлекло по неосторожности смерть человека, заболевание людей, ущерб в особо крупном размере (1000 и более базовых величин) (ст. 267 УК). Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Уничтожение либо повреждение торфяников в результате неосторожного обращения с огнем или источниками повышенной опасности, повлекшем причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин) (ст. 270 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной виной к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение правил охраны недр. Оно состоит в охране общедоступных полезных ископаемых от нарушений в размещении, строительстве горнодобывающих или иных сооружений, самовольной застройке площадей, где залегают полезные ископаемые, если за такие нарушения ранее в течение года применялись меры административного взыскания (ст. 271 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Нарушение правил водопользования. Оно состоит в таком водопользовании, которое повлекло по неосторожности истощение водного объекта (ручья, водоема, озера, реки) (ст. 273 УК). Кроме того, это преступление причиняет вред лесным массивам, кустарникам, животному и растительному миру. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины к деянию и умышленной либо неосторожной к последствиям. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Загрязнение леса отходами, сточными водами или иным способом, если в течение года за такие же деяния лицо было подвергнуто

административному взысканию (ст. 275 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Нарушение правил безопасности при обращении с экологически опасными веществами и отходами. Это нарушение установленных правил безопасности производства, хранения, использования, транспортировки, захоронения или иного обращения с радиоактивными, бактериологическими, химическими веществами или отходами, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение, либо заведомое создание угрозы причинения вреда здоровью людей или природной среде (ст. 278 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Нарушения правил безопасности при обращении с микробиологическими, другими биологическими агентами или токсинами, если они по неосторожности повлекли заболевания людей (ст. 279 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде как прямого, так и косвенного умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Нарушение правил охраны рыбы и других водных животных при производстве взрывных работ, выемке песчано-гравийных грунтов или при выполнении других работ на водных объектах либо при эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов, повлекшее по неосторожности гибель рыбы или других водных животных с причинением ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 283 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Нарушение ветеринарных правил (например, несоблюдение требований карантинного режима), повлекшее по неосторожности распространение заразных болезней животных либо причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 284 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный [24].

5.10 Преступления против общественной безопасности и их классификация

Понятие «общественная безопасность» охватывает совокупность отношений, создающих безопасные условия для жизни и здоровья людей, их деятельности и личной свободы. С объективной стороны преступления данного вида совершаются путем действия (терроризм, захват заложников и др.) либо действия и бездействия (нарушение правил безопасности горных или строительных работ, нарушение правил пожарной безопасности и др.). С субъективной стороны рассматриваемые преступления характеризуются умышленной формой вины, а некоторые – неосторожной к последствиям, а к деянию – как умышленной, так и неосторожной. Часто обязательным признаком является цель (угроза совершением акта терроризма, захват заложников, захват зданий и сооружений). Субъектом этих преступлений может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, а с 14 лет за захват заложников и хищение огнестрельного оружия и т.п., а иногда предусматривается и специальный субъект [24].

Виды и характеристика преступлений против общественной безопасности. *Создание преступной организации либо участие в ней (ст. 285 УК).* Одной из наиболее общественно опасных форм преступной деятельности является организованная преступность. В связи с этим закон предусматривает ответственность уже на стадии ее зарождения – создания преступной организации. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность как совокупную социальную ценность общества (ст. 285 УК). Объективная сторона выражается следующими действиями: созданием преступной организации (вербовка членов, определение целей преступной деятельности, иерархической структуры, системы конспирации, связи и т.д.); руководством преступной организацией или ее подразделением. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

Бандитизм (ст. 286 УК) и его отличие от создания незаконного вооруженного формирования (ст. 287 УК). Бандитизм – один из наиболее общественно опасных и относительно распространенных видов преступной организации. Признаки банды: группа из 2 и более лиц; наличие оружия (холодного или огнестрельного) хотя бы у одного при осведомленности других членов банды; организованность, устойчивость и сплоченность. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность общества в целом и отдельного его члена. Объективная сторона включает: создание банды; руководство бандой (разработка планов нападений и т.п.); участие в банде, т.е. членство, выполнение любых заданий банды; участие в совершаемых бандой нападениях. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательным признаком является цель: нападение на организации и на

отдельных граждан. Субъект преступления – общий, т.е. лицо, достигшее 16 лет. Лица с 14 лет, совершившие преступления в составе банды, несут ответственность не за бандитизм (ст. 286 УК), а, например, за убийство, грабеж, разбой. Действия лиц, состоящих в банде и совершивших в ней преступления, квалифицируются по совокупности. Отличается это преступление от создания незаконного вооруженного формирования (ст. 286 УК) по субъективной стороне, а именно: отсутствие цели нападения на организации, граждан. Объект, объективная сторона и субъект сходны.

Терроризм (ст. 289 УК). Это особо тяжкое преступление, создающее у населения страх, панику, угрозу жизни и здоровью, парализующее или нарушающее нормальную деятельность органов государственной власти и управления, а также конкретных лиц. Объектом является общественная безопасность как совокупная целостность общественных отношений и социальная ценность, а также жизнь, здоровье, нормальная работа органов власти и управления. Объективная сторона выражается различными действиями: совершение взрыва, поджога, иные действия, создающие опасность гибели людей, причинения им телесных повреждений, ущерба в крупном размере или причинения иных тяжких последствий (уничтожение или повреждение водопроводной системы, электроснабжения). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательным признаком является цель: дестабилизация общественного порядка, устрашение населения, воздействие на принятие решений государственными органами либо воспрепятствование политической или иной общественной деятельности государственным органом или должностным лицом. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Захват заложника (ст. 291 УК). Это преступление может повлечь вред не только жертвам преступления, но и политический, и экономический ущерб. С захватом заложников призваны бороться все государства на основе международной конвенции, принятой Генеральной Ассамблеей ООН (1979 года). Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность, жизнь, здоровье, личную свободу, неприкосновенность человека. Объективная сторона выражается захватом или удержанием заложника с угрозой его убийства, причинением тяжких телесных повреждений или удержанием заложников как средством принуждения государства, юридического или физического лица, международной организации совершить или не совершить какие-либо действия. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательный признак – цель: понуждение государства, международной организации, юридического или физического лица или группы лиц совершить либо воздержаться от совершения какого-

либо действия как условие освобождения заложника. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 14 лет.

Квалифицирующие признаки: захват заложника группой лиц по предварительному сговору; повторно; с применением во время захвата или удержания заложника насилия, опасного для жизни и здоровья; заложник – заведомо несовершеннолетний; заведомо беременной женщины; в отношении двух и более лиц; из корыстных побуждений или по найму; организованной группой; повлекшее по неосторожности смерть человека; повлекшее умышленно или неосторожно иные тяжкие последствия, в том числе и крупный или особо крупный материальный ущерб, суицид и др.

Массовые беспорядки (ст. 293 УК). Это особо тяжкое преступление, способное вызвать гибель людей, материальный ущерб, парализовать деятельность органов власти и управления. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность, жизнь, здоровье, объекты собственности, порядок управления обществом. Объективная сторона выражается в действиях: организация массовых беспорядков, сопровождающихся насилием над личностью (причинение вреда здоровью); погромы (уничтожение или повреждение имущества, зданий, сооружений); поджоги, уничтожение имущества, а также сопряженное с вооруженным сопротивлением представителям власти. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла к действиям, а к наступившим возможным последствиям – косвенный умысел или неосторожность. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконные действия в отношении огнестрельного оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ (ст. 295 УК). Незаконный оборот оружия, наличие его незаконно у населения является общественно опасным потенциально само по себе и облегчает совершение преступлений насильственного характера. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность. Предметом является огнестрельное оружие, боеприпасы к нему, взрывчатые вещества, взрывные устройства, а также основные части или компоненты к этому оружию и взрывным устройствам. Объективная сторона выражается в незаконном: изготовлении; сбыте; приобретении; передаче; хранении; перевозке; пересылке; ношении. В отношении же основных частей к взрывным устройствам противоправны следующие деяния: изготовление; сбыт. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение правил пожарной безопасности (ст. 304 УК). Пожары в последнее десятилетие получили в Беларуси значительное распространение. Они причиняют не только большой материальный ущерб, но и влекут гибель

людей и причинение телесных повреждений. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие пожарную безопасность. Объективная сторона выражается деянием, состоящим в невыполнении правил пожарной безопасности или ненадлежащем их выполнении. При этом наряду с общими противопожарными и техническими правилами, в каждой отрасли производства и на некоторых объектах существуют специальные правила пожарной безопасности. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект обладает помимо общих признаков и специальным.

Квалифицирующие признаки: причинение в результате нарушения правил и возникновения пожара тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения; причинение в результате пожара ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин); причинение по неосторожности смерти человеку или тяжкого телесного повреждения двум и более лицам.

Нарушение правил охраны труда (ст. 306 УК). В Конституции указывается, что гарантируется также «здоровье и безопасные условия труда» (ст. 41). Гибель людей, причинение увечий и отравлений на производстве получили в последние десятилетия значительное распространение. Объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие безопасные для жизни и здоровья условия труда. Объективная сторона выражается действием, т.е. несоблюдением правил техники безопасности, промышленной санитарии или иных правил охраны труда лицом, ответственным за их соблюдение. Предусмотренные последствия таких нарушений – это причинение по неосторожности профессионального заболевания, причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения. Субъективная сторона к деянию характеризуется умыслом или неосторожностью, а к последствиям – только неосторожностью. Субъект должен обладать помимо общих признаков и специальным. Помимо общих правил охраны труда имеются еще и специальные для отдельных отраслей, производств и видов работ.

Квалифицирующие признаки: причинение по неосторожности смерти человека или тяжких телесных повреждений двум и более лицам; причинение по неосторожности смерти двум и более лицам.

Принуждение лица к участию в преступной деятельности. Оно состоит в принуждении конкретного лица или группы лиц к совершению какого-либо преступления либо участию в организованной группе, банде или преступной организации под угрозой применения насилия к нему или его близким, уничтожения или повреждения их имущества, распространения клеветнических или оглашения иных сведений, которые они желают сохранить в тайне (ст. 288 УК). Субъективная сторона характеризуется

умышленной формой вины в виде прямого умысла и специальной целью – принудить к участию в преступной деятельности. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Угроза совершения акта терроризма. Это угроза совершения взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения им телесных повреждений, причинения ущерба в крупном размере или наступления иных тяжких последствий, в целях дестабилизации общественного порядка или устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений государственными органами, либо воспрепятствования политической или иной общественной деятельности (ст. 290 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и специальной целью. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Финансирование террористической деятельности. Оно состоит в предоставлении или сборе денежных средств, ценных бумаг либо иного имущества, в том числе имущественных прав и исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, любым способом в целях использования в террористической деятельности (ст. 290¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий или специальный.

Захват зданий и сооружений. Он выражается в захвате зданий, сооружений, путей или средств сообщения и связи, иных коммуникаций либо их удержании, соединенных с угрозой их уничтожения или повреждения либо с угрозой убийством граждан или причинением им телесных повреждений с целью принудить государственный или иной орган, юридическое или физическое лицо либо группу лиц совершить или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия невыполнения угрозы (ст. 292 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Хищение огнестрельного оружия, боеприпасов или взрывчатых веществ. Оно состоит в хищении огнестрельного оружия, его частей или компонентов (ствол, затвор, корпус), боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств путем кражи, грабежа, мошенничества, использования компьютерной техники (ст. 294 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 14 лет.

Подделка или умышленное уничтожение маркировки огнестрельного оружия (ст. 295-2 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Оно состоит в ненадлежащем выполнении обязанностей лицом, которому была поручена охрана названного оружия, веществ, устройств и боеприпасов, если это повлекло хищение либо наступление тяжких последствий (пожар, ранение людей и т.п.) (ст. 298 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины, а к последствиям – неосторожной. Субъект специальный – лицо, которому поручена охрана, достигшее 16 лет.

Нарушение правил обращения с огнестрельным оружием, взрывоопасными, легковоспламеняющимися, едкими веществами или пиротехническими изделиями. Это нарушение правил учета, хранения, использования, перевозки или пересылки огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывоопасных, легковоспламеняющихся, едких веществ или пиротехнических изделий, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения либо ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 299 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной формой вины к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – как специальный, так и общий, достигший 16 лет.

Ненадлежащее хранение огнестрельного оружия. Оно выражается в ненадлежащем хранении огнестрельного оружия законным владельцем, создавшим условия для использования этого оружия другим лицом, повлекшим по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого телесного повреждения (ст. 300 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной формой вины к деянию – нарушению правил хранения оружия и неосторожной – к последствиям. Субъект специальный – лицо, владеющее постоянно или временно огнестрельным оружием, достигшее 16 лет.

Нарушение правил производственно-технической дисциплины или правил безопасности на объектах, связанных с использованием ядерной энергии. Оно состоит в нарушении указанных правил на объектах, связанных с использованием ядерной энергии, если это создало угрозу радиоактивного загрязнения (ст. 301 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как специальный, так и общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: нарушение указанных правил, повлекшее по неосторожности радиоактивное загрязнение; нарушение указанных правил, повлекшее по неосторожности радиоактивное загрязнение, вызвавшее по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого телесного повреждения, либо иные тяжкие последствия.

Нарушение правил производственно-технической дисциплины или правил безопасности на взрывоопасных предприятиях или во взрывоопасных цехах, либо правил безопасности взрывоопасных работ, если это создало угрозу взрыва либо повлекло взрыв (ст. 302 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины, а к последствиям – неосторожной. Субъект – как специальный, так и общий, достигший 16 лет.

Нарушение правил безопасности горных или строительных работ либо правил эксплуатации машин и механизмов при производстве таких работ, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения либо ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 303 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной виной, а к последствиям – неосторожной виной. Субъект – как специальный, так и общий, достигший 16 лет.

Непринятие мер по спасению людей при угрозе или в условиях стихийного бедствия, катастрофы, аварии и в иных случаях, когда жизни или здоровью людей угрожает опасность, либо в несвоевременном или ненадлежащем выполнении обязанностей по спасению лицом, ответственным за спасение людей, повлекшем по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого телесного повреждения (ст. 307 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – специальный.

Несообщение информации об опасности для жизни людей. Оно выражается в несообщении уполномоченным должностным лицом населению сведений об опасности для жизни людей при угрозе или в условиях стихийного бедствия, катастрофы, аварии и в иных случаях, когда жизни людей угрожает опасность, либо несвоевременном сообщении указанных сведений, повлекшем по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого телесного повреждения (ст. 308 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины к деянию и неосторожной – к последствиям. Субъект – специальный [24].

5.11 Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта

Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта – это общественно опасные деяния, предусмотренные законом и совершенные предумышленно (виновно), которые создают угрозу жизни и здоровью людей. Они нарушают нормальное функционирование транспорта. Объектом этих преступлений являются общественные

отношения, обеспечивающие безопасное движение и эксплуатацию видов транспорта, а также жизнь, здоровье, отношения собственности. Объективная сторона рассматриваемых преступлений выражается действием или бездействием, т.е. нарушением правил движения транспорта и его эксплуатации или несоблюдением этих правил. Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и смешанной формами вины: к деянию – умышленная или неосторожная вина, а к последствиям – неосторожная. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, иногда возможно наличие специальных признаков.

Указанные преступления условно классифицируют на две группы: преступления, связанные с безопасностью движения; преступления, связанные с обеспечением и созданием условий безопасности на транспорте [18, 24].

Ниже приведены виды преступлений, связанные с безопасностью движения и эксплуатацией транспорта.

Угон либо захват с целью угона железнодорожного ПС, воздушного или водного судна (ст. 311 УК). Это преступление, помимо того, что создает опасность движению и эксплуатации транспорта, нередко выступает средством подготовки или средством совершения других особо тяжких преступлений. Угон ТС или маломерного водного судна отнесен законодателем к преступлениям против собственности. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации транспорта. Предмет – судно, относящееся к воздушному или водному транспорту, и железнодорожный ПС. Объективная сторона выражается действиями: угоном – самовольным завладением ТС и использованием его по своему усмотрению; захватом – насильственным завладением ТС или установлением контроля над ним путем насилия или угрозы насилия над экипажем. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующими признаками являются: угон или захват группой лиц по предварительному сговору; применение насилия или угрозы его применения; причинение ущерба в особо крупном размере (1000 и более базовых величин); действия, совершенные организованной группой; действия, повлекшие по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого телесного повреждения.

Нарушение ПДД или эксплуатации ТС (ст. 317 УК). Это преступление состоит в нарушении ПДД или эксплуатации лицом, управляющим ТС, повлекшем вред здоровью человека или причинение смерти. Объект – общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации ТС, а также жизнь, здоровье, отношения собственности.

Предмет – механическое ТС, предназначенное для движения по дороге и перевозки пассажиров, грузов или установленного на нем оборудования, а также шасси ТС и самоходная машина. Объективная сторона выражается действием или бездействием – нарушением или невыполнением ПДД или эксплуатации ТС. Субъективная сторона характеризуется стремлением к деянию – нарушению, несоблюдению, как умыслом, так и неосторожностью, а к последствию – только неосторожностью. Субъект – специальный, т.е. лицо, управляющее ТС, достигшее 16 лет. Лица, совершившие это деяние в возрасте от 14 до 16 лет, несут ответственность по статьям о преступлениях против жизни и здоровья (ст. 144, 155 УК).

Квалифицирующими обстоятельствами являются: причинение по неосторожности смерти человека или тяжкого телесного повреждения; причинение смерти двум и более лицам.

Нарушение правил содержания автомобильных дорог, улиц, железнодорожных переездов и других дорожных сооружений (ст. 319 УК). Криминализация этих нарушений обусловлена необходимостью создания безопасных условий функционирования ТС и иных участников движения. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность дорожного движения, а также жизнь и здоровье людей, отношения собственности. Объективная сторона выражается действием или бездействием, состоящим: в нарушении правил содержания дорог, улиц, железнодорожных переездов, других дорожных сооружений в безопасном для движения состоянии; в непринятии мер к своевременному запрещению или ограничению движения по дорогам, улицам, железнодорожным переездам. Субъективная сторона характеризуется нарушением или непринятием указанных мер как умышленной, так и неосторожной формами вины и неосторожностью к последствиям. Субъект – лицо, обладающее, наряду с общими признаками, и специальным.

Квалифицирующими обстоятельствами являются: наступление по неосторожности смерти человека; причинение по неосторожности тяжкого телесного повреждения.

Нарушения правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта (ст. 321 УК). Криминализация нарушений правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта пассажирами, пешеходами и другими участниками движения, имеет целью обеспечить безопасное движение и эксплуатацию ТС. Объект – общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации всех видов транспорта, а также жизнь и здоровье людей. Объективная сторона выражается действием или бездействием – невыполнением или ненадлежащим выполнением ПДД пешеходом, водителем гужевого транспорта, велосипедистом и другим участником движения, создавшим аварийную ситуацию, в силу которой

наступили общественно опасные последствия по неосторожности – менее тяжкие или тяжкие телесные повреждения. Субъективная сторона характеризуется нарушением правил умышленной или неосторожной виной, а последствиями – только неосторожной. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, являющееся пассажиром, пешеходом, велосипедистом и т.п.

Умышленное приведение в негодность ТС или путей сообщения. Это состоит в умышленном разрушении, повреждении, приведении в негодность иным способом средств железнодорожного, водного, воздушного, автодорожного, магистрального трубопроводного транспорта, путей сообщения, сооружений на них, средств сигнализации или связи или другого транспортного оборудования, если эти действия заведомо для виновного могли повлечь смерть человека, крушение, аварию либо иные тяжкие последствия (ст. 309 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект с 14 лет. Квалифицирующими обстоятельствами являются: причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения либо ущерб в особо крупном размере (1000 и более базовых величин); смерть человека.

Умышленное блокирование транспортных коммуникаций путем создания препятствий, установки постов или иным способом, повлекшим причинение ущерба в особо крупном размере (ст. 310 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла и неосторожной к последствиям. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующими обстоятельствами являются причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения или смерти человека.

Самовольная без надобности остановка поезда, повлекшей по неосторожности смерть человека либо тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение, либо ущерб в особо крупном размере (ст. 312 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла и неосторожной виной к последствиям. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Недоброкачественный ремонт ТС или путей сообщения, средств сигнализации и связи или другого транспортного оборудования лицом, выполняющим ремонтные работы, повлекшем по неосторожности смерть человека либо причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения, либо причинение ущерба в особо крупном размере (ст. 313 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной виной к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект – лицо, достигшее 16 лет, осуществляющее ремонтные работы, а также должностные лица, осуществляющие руководство.

Нарушение правил безопасности движения или эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта лицом, обязанным соблюдать эти правила в силу выполняемой работы или занимаемой должности, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения либо причинение ущерба в особо крупном размере (ст. 314 УК). Субъект – специальный.

Нарушение правил международных полетов. Оно состоит в несоблюдении указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета либо ином нарушении правил международных полетов (ст. 315 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Нарушения правил безопасности и эксплуатации маломерных судов. Оно выражается в названных нарушениях лицом, управляющим судном, повлекших по неосторожности причинение менее тяжкого телесного повреждения (ст. 316 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной виной к деянию и неосторожной к последствиям. Субъект специальный – лицо, управляющее судном, достигшее 16 лет.

Управление ТС лицом, находящимся в состоянии опьянения, передача управления ТС такому лицу либо отказ от прохождения проверки. Это управление ТС лицом, находящимся в состоянии алкогольного опьянения или в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, либо передача управления ТС такому лицу, а равно отказ от прохождения в установленном порядке проверки на предмет определения состояния алкогольного опьянения либо состояния, вызванного потреблением наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такие же нарушения (ст. 317¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. лицо, управляющее ТС, достигшее 16 лет.

Выпуск в эксплуатацию технически неисправного ТС либо незаконный допуск к управлению им лица, заведомо не имеющего права на управление ТС или заведомо находящегося в состоянии алкогольного опьянения или в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, либо иное грубое нарушение правил эксплуатации ТС, совершенное лицом, ответственным за техническое состояние или эксплуатацию ТС, если эти нарушения повлекли по неосторожности причинение менее тяжкого телесного повреждения либо ущерба в особо крупном размере (ст. 318 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной виной к деянию и неосторожной – к последствиям. Субъект – специальный [24].

5.12 Преступления против здоровья населения

Преступления против здоровья населения – это общественно опасные виновные посягательства на физическое здоровье и общественную нравственность населения и причинение этим социальным ценностям вреда или ставящие их в опасность причинения вреда. Объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие охрану здоровья населения, а также жизнь и общественная нравственность. Предмет – радиоактивные материалы, наркотические средства, психотропные вещества, прекурсоры, сильнодействующие ядовитые вещества, конопля, грибы, мак и другие названные предметы либо изъятые из всеобщего обращения, либо ограниченные. Объективная сторона выражается действием, т.е. хищением радиоактивных материалов, наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров и т.п. С субъективной стороны большинство этих преступлений совершается умышленно, но некоторые могут быть совершены и неосторожно. Субъект – общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет. За хищение наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров ответственность наступает с 14 лет. Отдельные преступления могут быть совершены специальным субъектом [24].

Классификация преступлений против здоровья населения. *Хищения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров (ст. 327 УК)*. Это деяние посягает не только на нравственно-правовые социальные ценности общества, но и потенциально способно причинить вред здоровью населения, способствуя распространению наркомании. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие здоровый образ жизни, здоровье как социальная ценность, а также отношения собственности. Предмет – наркотические средства, психотропные вещества, и др. Объективная сторона выражается, как правило, действием – противоправным безвозмездным изъятием предмета преступления из законного или незаконного их владения (кража, грабеж, мошенничество, использование компьютерной техники). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 14 лет.

Незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров (ст. 328 УК). Незаконное обращение названных веществ и средств способствует распространению наркомании, причиняет вред здоровью населения, подрывает нравственные устои общества. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие здоровый образ жизни. Предмет – наркотические средства, психотропные вещества и прекурсоры, которые включены в республиканский перечень

этих средств и веществ и подлежат государственному контролю. Объективная сторона выражается совершением одного из следующих незаконных действий без цели сбыта: изготовлением (любые действия по обработке сырья: вываривание, химические реакции и т.п.); переработкой (рафинирование, очистка от примесей); приобретением (покупка, обмен, получение взаймы, в дар); хранением (владение, нахождение при себе, в помещении, тайнике); перевозкой; пересылкой. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательным условием простого состава является отсутствие цели сбыта (ч. 1 ст. 328 УК). Субъект – общий.

Выпуск либо реализация недоброкачественной продукции (ст. 337 УК). Это умышленные общественно опасные действия, состоящие в выпуске или реализации продукции, способной из-за своих потребительских качеств причинить вред здоровью или вызвать смерть человека, либо ставящей в опасность причинения такого вреда. Объект – общественные отношения, обеспечивающие сохранение жизни и здоровья потребителей. Предмет – товары, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровья людей. Объективная сторона выражается действиями: выпуском на товарный рынок либо реализацией потребителям недоброкачественной продукции, заведомо способной повлечь заболевания или отравления людей. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет, но может быть и специальный.

Выполнение работ либо оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (ст. 338 УК). Криминализация этих деяний обусловлена развитием сферы услуг, на фоне чего получили распространение недобросовестные явления, а также заботой о жизни и здоровье населения. Объектом этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность и здоровье людей. Объективная сторона выражается действием (или бездействием): выполнением работ либо оказанием услуг, заведомо не отвечающих требованиям безопасности для жизни и здоровья потребителей. Обязательны последствия: причинение по неосторожности менее тяжкого телесного повреждения. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины к деянию и непосредственности к последствиям. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконное приобретение, хранение, использование, сбыт либо разрушение радиоактивных материалов, которое состоит в совершении названных действий в отношении источников ионизирующего излучения, радиоактивных веществ и ядерных материалов, находящихся в любом физическом состоянии в установке, изделии или ином виде (ст. 322 УК). Субъективная сторона

характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Хищение радиоактивных материалов (ст. 323 УК). Объектом преступления является здоровье населения, связанное с установленным порядком сохранности радиоактивных материалов. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – лицо физическое, вменяемое, достигшее 16 лет. Лица от 14 до 16 лет, совершающие хищение данных препаратов, могут нести ответственность по ст. 205–208 УК.

Угроза опасным использованием радиоактивных материалов в целях понуждения государства, международной организации, физического или юридического лица к совершению какого-либо действия или воздержанию от него, либо в иных целях, если имелись основания опасаться этой угрозы (ст. 324 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательна цель. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение правил обращения с радиоактивными материалами, выражающееся в нарушении правил хранения, использования, учета, перевозки, захоронения и других правил обращения с радиоактивными материалами, создавшим угрозу радиоактивного заражения (ст. 325 УК). Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной. Субъект – общий, достигший 16 лет, а также специальный.

Посев или выращивание запрещенных к возделыванию растений, грибов, содержащих наркотические средства или психотропные вещества с целью сбыта или изготовление наркотических средств, запрещенных к возделыванию растений, грибов либо культивирование с этой же целью сортов конопли, мака и других растений, содержащих наркотические вещества (ст. 329 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение правил обращения с наркотическими средствами и психотропными веществами и их прекурсорами. Это нарушение правил производства, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза или уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, совершенное лицом, обязанным соблюдать указанные правила, повлекшем по неосторожности утрату или расхищение названных средств, веществ или предметов (ст. 330 УК). Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и неосторожной формой вины. Субъект – специальный.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 331 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических или иных одурманивающих средств, которое состоит в предоставлении помещений для потребления наркотических средств, психотропных веществ или других средств, вызывающих одурманивание (ст. 332 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ. Это незаконные с целью сбыта изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, либо их сбыт, либо хищение путем кражи, грабежа, мошенничества, присвоения, растраты, использования служебных полномочий, компьютерной техники (ст. 333 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет, а также специальный.

Нарушение правил обращения с сильнодействующими и ядовитыми веществами, которое выражается в виде нарушения правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки и пересылки сильнодействующих и ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, повлекшее по неосторожности их утрату, расхищение либо причинение иного существенного вреда (ст. 334 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной или неосторожной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет, а также специальный.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил лицом, обязанным соблюдать эти правила, повлекшее по неосторожности заболевание или отравление людей (ст. 336 УК). К эпидемическим болезням относятся: чума, холера, брюшной тиф, дизентерия, грипп, малярия и др. Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и неосторожной формой вины. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный [18, 22, 24].

5.13 Преступления против общественного порядка и общественной нравственности

Общественный порядок – это сложившиеся на основе морали и права отношения, обеспечивающие обстановку общественного спокойствия, достойного поведения граждан в общественных местах,

неприкосновенность личности, невоспрепятствование законной деятельности организаций, предприятий, учреждений. **Общественная нравственность** – это представление в обществе на данном этапе морально-правового мировоззрения о пристойности и непристойности поведения, о справедливости и несправедливости поступков. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие выполнение правил взаимного уважения и порядок общежития, установленных правовыми нормами и моралью, а иногда здоровье человека. Объективная сторона этих преступлений выражается действием (например, надругательство над историко-культурными ценностями, распространение порнографических материалов или предметов). Субъективная сторона характеризуется, чаще всего, умышленной формой вины (хулиганство), а некоторых преступлений – неосторожной. Субъект преступлений этой группы может быть общий, т.е. лицо физическое, вменяемое, достигшее 16 лет, однако за совершение некоторых проступков – с 14 лет.

Виды преступлений. *Хулиганство (ст. 339 УК)*. Хулиганство состоит в умышленных действиях, грубо нарушающих общественный порядок и выражающих явное неуважение к обществу, сопровождающихся применением насилия или угрозой его применения, либо уничтожением или повреждением чужого имущества. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие общественный порядок, а также здоровье людей, собственность. Объективная сторона выражается действиями, грубо нарушающими общественный порядок, выражающими явное неуважение к обществу, сопровождающимися применением насилия или угрозой его применения либо уничтожением или повреждением чужого имущества. С субъективной стороны характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 14 лет.

Заведомо ложное сообщение об опасности (ст. 340 УК). Заведомо ложное сообщение о готовящихся взрывах, поджогах и т.п. действиях создает опасение среди населения за свою жизнь, здоровье, имущество, нарушает работу учреждений, организаций, предприятий, транспорта. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие поддержание общественного порядка и общественной безопасности, охрану жизни, здоровья, имущества. Объективная сторона выражается действием – заведомо ложным сообщением о готовящемся взрыве, поджоге и иных действиях, которые создают опасность для жизни и здоровья людей либо причинения ущерба в крупном размере, либо наступления иных тяжких последствий. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 14 лет.

Осквернение сооружений и порча имущества, выражающееся в осквернении зданий или иных сооружений циничными надписями или изображениями, порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах при отсутствии признаков более тяжкого преступления (ст. 341 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 14 лет.

Организация и подготовка действий, грубо нарушающих общественный порядок, либо активное участие в них, сопряженные с явным неповиновением законным требованиям представителей власти либо повлекших нарушение работы транспорта, предприятий, учреждений или организаций, либо активное участие в таких действиях при отсутствии признаков более тяжкого преступления (ст. 342 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Распространение порнографических материалов или предметов порнографического характера. Это изготовление либо хранение с целью распространения или рекламирования либо распространение или рекламирование порнографических материалов, печатных изданий, изображений или иных предметов порнографического характера, либо публичная демонстрация кино- и видеофильмов порнографического содержания (ст. 343 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Изготовление и распространение порнографических материалов или предметов порнографического характера с изображением несовершеннолетнего, выражающиеся в изготовлении либо хранении с целью распространения или рекламировании, либо распространении или рекламировании порнографических материалов или печатных изданий, иных предметов порнографического характера с изображением заведомо несовершеннолетнего, либо в публичной демонстрации кино- или видеофильмов порнографического содержания с таким изображением (ст. 343¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 18 лет.

Уничтожение, повреждение либо утрата историко-культурных ценностей или материальных объектов, которым может быть присвоен статус историко-культурных ценностей, совершенные по неосторожности. Это разрушение, уничтожение или повреждение историко-культурных ценностей, находящихся под охраной государства, совершенных по неосторожности и повлекших причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин) (ст. 345 УК). Субъект – общий, достигший 16 лет.

Надругательство над историко-культурными ценностями, которое состоит в надругательстве над памятниками истории и культуры, если при

этом деяние не является умышленным разрушением, уничтожением или повреждением памятников истории и культуры (ст. 346 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Надругательство над трупом или могилой, либо похищение трупа, либо похищение предметов, находящихся в захоронении (ст. 347 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Квалифицирующие признаки: совершение этих действий в отношении братской могилы; в отношении могилы защитника Отечества.

Незаконное изъятие органов или тканей от неживого донора (ст. 348 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет либо специальный [22].

5.14 Преступления против информационной безопасности, их классификация

Большие производительные возможности и их использование в хозяйственной, управленческой, атомной энергетике, обороне, авиации и других видах транспорта и связи обусловили необходимость защиты компьютерной и другой информации от злоупотреблений. Преступления в сфере информации способны повлечь аварии технических средств, катастрофы с человеческими жертвами и огромным материальным ущербом. Объектом этих преступлений являются права и интересы физических, юридических лиц, государства, общества по поводу использования информации, а также общественная безопасность. Предмет – система компьютерной обработки данных, включая сетевое оборудование, носители, а также программы и саму информацию. Объективная сторона выражается в совершении следующих действий: несанкционированного доступа к компьютерной информации; создания и использования вредоносных компьютерных программ; нарушения правил эксплуатации компьютерных систем. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, но возможна и неосторожная форма. Субъект – общий, достигший 16 лет, может быть также и специальный.

Виды преступлений в области информационной безопасности. *Несанкционированный доступ к компьютерной информации* (ст. 349 УК): понятие и анализ состава преступления. *Отличие этого состава от нарушения правил эксплуатации компьютерной системы или сети* (ст. 355 УК). Это преступление заключается в незаконном доступе к компьютерной

информации, если наступили общественно опасные последствия. Объектом является право владельца компьютерной системы на неприкосновенность хранящейся в ней информации. Предмет – информация и ее носитель (сеть, компьютер). Объективная сторона выражается действием – доступом без разрешения к информации, хранящейся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, а также нарушением системы защиты информации. Последствиями могут быть: изменение по неосторожности информации, ее уничтожение, блокирование, а также вывод из строя компьютерного оборудования или иной существенный вред. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины к деянию и неосторожной – к наступившим последствиям. Субъект – общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

Сходным с рассматриваемым преступлением является нарушение правил эксплуатации компьютерной системы или сети. Практически полностью совпадают объект, деяние, характер последствий, субъективная сторона. Отличие проводится по субъекту: в первом случае субъект – общий, а во втором (ст. 355 УК) – субъект специальный, т.е. лицо, имеющее доступ к этой системе или сети.

Разработка, использование либо распространение вредоносных программ (ст. 354 УК). Опасность этого деяния обусловлена тем, что разработка и использование, а также распространение вредоносных программ приводят к уничтожению, блокированию, модификации, копированию, выводу из строя систем ЭВМ и др. Объектом является право владельца информации, программы, компьютера на неприкосновенность. Объективная сторона выражается действием, заключающемся: в создании или изменении существующих программ, способных уничтожать, блокировать, модифицировать, копировать информацию или приводить в негодность либо нарушать работу ЭВМ, их систем и сетей; в использовании таких вредоносных программ; в распространении носителей с вредоносными программами. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательна цель – несанкционированное уничтожение, блокирование, модификация и т.д. информации либо сбыт таких программ. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Модификация компьютерной информации. Она состоит в изменении информации, хранящейся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, либо внесении заведомо ложной информации, причинившем существенный вред, при отсутствии признаков преступления против собственности (ст. 350 УК). Умысел прямой к деянию, а к последствиям вина может быть умышленной и неосторожной. Субъект – специальный.

Компьютерный саботаж. Это умышленное уничтожение, блокирование, приведение в непригодное состояние компьютерной информации или программы либо вывод из строя компьютерного оборудования, либо разрушение компьютерной системы, сети или машинного носителя (ст. 351 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. лицо, имеющее доступ к этим системам и сетям, достигшее 16 лет.

Неправомерное завладение компьютерной информацией, выразившееся в несанкционированном копировании либо ином неправомерном завладении информацией, хранящейся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, либо перехвате информации, передаваемой с использованием средств компьютерной связи, повлекших причинение существенного вреда (ст. 352 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Изготовление либо сбыт специальных средств получения неправомерного доступа к компьютерной системе или сети, которое состоит в изготовлении с целью сбыта либо сбыте специальных программных или аппаратных средств для получения неправомерного доступа к защищенной компьютерной системе или сети (ст. 353 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий – с 16 лет [22, 24].

5.15 Преступления против государства

Преступления против государства относятся к наиболее общественно опасным преступлениям против основ конституционного строя и безопасности государства. Они нарушают основы общественного, политического и государственного строя Республики Беларусь, ее суверенитет, внешнюю и внутреннюю безопасность, легитимность государственной власти. Объектом являются основы конституционного строя и государственная безопасность. Объективная сторона выражается действием (шпионаж, диверсия). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины, умысел может быть только прямой. В некоторых составах обязательным признаком является цель. Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, в некоторых преступлениях субъект специальный.

Классификация преступлений против государства. *Измена государству (ст. 356 УК): понятие и анализ состава преступления. Отличие этого преступления от шпионажа (ст. 358 УК).* Измена государству – самое опасное преступление против основ конституционного

стра и безопасности государства. Объектом является внешняя безопасность государства, т.е. защищенность суверенитета, территориальной целостности и обороноспособности. Объективная сторона выражается в совершении хотя бы одного из действий: шпионаже; выдаче государственной тайны иностранному государству, иностранной организации или их представителям; переходе на сторону врага во время войны или вооруженного конфликта; оказании иностранному государству помощи в проведении враждебной деятельности против Республики Беларусь путем совершения преступлений против государства по заданию органов или представителей иностранного государства. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. гражданин Республики Беларусь (вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет).

Отличается от шпионажа по субъекту преступления. В ст. 358 УК предусматривается субъект – иностранный гражданин или лицо без гражданства. Объективная сторона при измене государству более объемна.

Диверсия (ст. 360 УК). Обороноспособность и экономическая безопасность предполагает слаженную работу народнохозяйственного комплекса и военного потенциала. Объектом является экономическая безопасность и обороноспособность. Объективная сторона выражается действиями – совершением взрыва, поджога, иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения им телесных повреждений, разрушения или повреждения зданий, сооружений, путей и средств сообщения, средств связи или другого имущества. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательным признаком является цель – нанесение ущерба экономической безопасности и обороноспособности. Цель является главным признаком, позволяющим отличить диверсию от терроризма. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Заговор или иное действие, совершенное с целью захвата государственной власти неконституционным путем, т.е. в действия, направленные на захват или удержание власти неконституционным путем, чаще всего с угрозой насилием, сосредоточением войск, спецслужб (ст. 357 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект может быть как специальный, так и общий, достигший 16 лет.

Террористический акт, который состоит в посягательстве на жизнь государственного или общественного деятеля, совершенном в связи с его государственной или общественной деятельностью с целью дестабилизации общественного порядка либо воздействия на принятие решений государственными органами, либо воспрепятствования политической или иной общественной деятельности, либо из мести за такую деятельность (ст.

359 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Лица с 14 до 16 лет, совершившие такое деяние, несут ответственность за преступления против личности, например, по ст. 139 УК.

Призывы к действиям, направленным в ущерб внешней безопасности Республики Беларусь, ее суверенитету, территориальной неприкосновенности, национальной безопасности и обороноспособности, выражающиеся в публичных призывах к насильственному захвату власти или к изменению конституционного строя, или к измене государству, или к совершению террористического акта либо диверсии, или совершению иных действий в ущерб внешней безопасности Беларуси, ее суверенитету, территориальной неприкосновенности, национальной безопасности и обороноспособности, либо распространении материалов, содержащих такие призывы (ст. 361 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет [18, 24].

5.16 Преступления против порядка управления

Общественная опасность преступлений против порядка управления обуславливается тем, что нарушается управленческая деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, подрывается их авторитет, нарушаются законные права и интересы граждан и должностных лиц. Объектом является нормальная управленческая деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, а также законные права и интересы граждан, общественных и государственных организаций. Предусматривается предмет – документы, штампы, печати и т.п. С объективной стороны преступления против порядка управления совершаются путем действия (убийство сотрудника ОВД, хищение личных документов, самоуправство). С субъективной стороны эти преступления характеризуются умышленной формой вины. Некоторые могут быть совершены по неосторожности. В ряде случаев обязательны мотив и цель (вмешательство в деятельность сотрудника ОВД, насилие либо угроза в отношении должностного лица и т.д.). Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, однако в некоторых составах преступлений необходимы и признаки специального субъекта.

Сопровождение сотруднику ОВД или иному лицу, охраняющему общественный порядок (ст. 363 УК). Обеспечение и поддержание общественного порядка является обязанностью прежде всего сотрудника ОВД, но также и иных должностных лиц и граждан. Поэтому противодействие их деятельности рассматривается как преступление.

Объектом этого преступления является нормальная деятельность представителей государственных органов, а также граждан по поддержанию общественного порядка. Объективная сторона выражается действием – сопротивлением, т.е. не только невыполнением законных требований названных лиц, но и противодействием названным лицам. Следует отличать от неповиновения – административного нарушения – неповиновение, которое выражается в пассивном поведении – невыполнении требований названных лиц. Сопротивление – это активное поведение – воспрепятствование их деятельности. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Подделка, изготовление, использование либо сбыт поддельных документов, штампов, печатей, бланков (ст. 380 УК). В государственной управленческой деятельности большое значение придается ведению, учету, сохранности официальных документов, которые не только удостоверяют личность, но нередко предоставляют права и льготы или освобождают от выполнения обязанностей. Объектом этого преступления является порядок обращения официальных документов. Предмет – документы, штампы, печати, бланки. Объективная сторона выражается действиями: подделкой удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей: сбытом такого документа, т.е. продажей, дарением, передачей в счет погашения долга и т.п.; изготовлением поддельных штампов, печатей, бланков; сбытом поддельных штампов, печатей, бланков; использованием заведомо поддельных документов. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательный признак – цель – использование поддельных документов, штампов, печатей, бланков. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Принуждение к выполнению обязательств (ст. 384 УК). Осуществление своих прав и обязанностей предполагает активные действия, требования. В случаях неисполнения обязанностей одной из сторон добровольно другая обращается в соответствующие государственные органы или в суд. Нарушение такого порядка в случаях, предусмотренных законом, рассматривается как преступление. Объектом является порядок осуществления оспариваемых прав. Объективная сторона выражается действием – принуждением к выполнению договорных обязательств, возмещению причиненного ущерба, уплате долга, штрафа, неустойки или пени под угрозой применения насилия, уничтожения имущества или его повреждения, либо распространения сведений, способных причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, при отсутствии признаков вымогательства. Субъективная сторона

характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Убийство сотрудника ОВД, которое состоит в умышленных действиях – лишении жизни сотрудника ОВД в связи с выполнением обязанностей по охране общественного порядка (ст. 362 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет. Лица в возрасте от 14 до 16 лет совершившие данное преступление несут ответственность как за преступление против личности.

Насилие либо угроза применения насилия в отношении сотрудника ОВД или его близких в целях воспрепятствования его законной деятельности, или принуждения к изменению характера этой деятельности либо из мести за выполнение служебной деятельности (ст. 364 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Вмешательство в деятельность сотрудника ОВД, состоящее в воздействии на сотрудника ОВД и с целью изменения характера его законной деятельности путем угрозы уничтожением или повреждением имущества либо распространением клеветнических или оглашением иных сведений, которые он желает сохранить в тайне, либо путем использования должностным лицом своих служебных полномочий (ст. 365 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Насилие либо угроза в отношении должностного лица, выполняющего служебные обязанности, или иного лица, выполняющего общественный долг, выразившееся в насилии либо угрозе насилием, уничтожением или повреждением имущества в отношении должностного лица, выполняющего служебные обязанности, или иного лица, выполняющего общественный долг по охране общественного порядка либо пресечению правонарушений, или их близких в целях воспрепятствования законной деятельности или принуждения к изменению характера этой деятельности, либо из мести за выполнение служебных обязанностей или общественного долга (ст. 366 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Клевета в отношении Президента Республики Беларусь, содержащаяся в публичном выступлении либо в печатном или публично демонстрируемом произведении, либо в средствах массовой информации заведомо ложных и позорящих сведений (ст. 367 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Оскорбление Президента Республики Беларусь, выразившееся в публичном оскорблении Президента (ст. 368 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Оскорбление представителя власти, которое состоит в публичном оскорблении представителя власти в связи с выполнением им служебных обязанностей (ст. 369 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий – с 16 лет.

Дискредитация Республики Беларусь, выразившаяся в предоставлении иностранному государству, иностранной или международной организации заведомо ложных сведений о политическом, экономическом, социальном, военном или международном положении Республики Беларусь, правовом положении граждан в Республике Беларусь, дискредитирующих Республику Беларусь или ее органы власти (ст. 369¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Надругательство над государственными символами, т.е. надругательство над Государственным гербом Республики Беларусь, Государственным флагом Республики Беларусь, Государственным гимном Республики Беларусь (ст. 370 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь. Это умышленное незаконное пересечение Государственной границы Республики Беларусь, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение (ст. 371 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Организация незаконной миграции, выразившаяся в организации либо руководстве или содействии деятельности по незаконному въезду в Республику Беларусь, пребыванию на ее территории, транзитному проезду через ее территорию или выезду с территории Республики Беларусь иностранных граждан или лиц без гражданства (ст. 371¹ УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Нарушение срока запрета въезда в Республику Беларусь, т.е. в пребывание в Республике Беларусь иностранного гражданина или лица без гражданства, депортированных или высланных из Республики Беларусь, до окончания срока запрета въезда в Республику Беларусь при отсутствии признаков преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 3 УК (ст. 371² УК).

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – иностранный гражданин, лицо без гражданства, достигшие 16 лет.

Умышленное разглашение государственной тайны. Это умышленное разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, имеющим или имевшим доступ к этим сведениям, при отсутствии признаков измены государству или шпионажа (ст. 373 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Разглашение государственной тайны по неосторожности, т.е. разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, имеющим или имевшим доступ к этим сведениям, либо утрата документов или компьютерной информации, содержащих сведения, составляющие такую тайну, или предметов, сведения о которых составляют такую тайну, совершенные по неосторожности лицом, имеющим или имевшим к ним доступ, если утрата явилась результатом нарушения установленных правил обращения с указанными документами, компьютерной информацией или предметами (ст. 374 УК). Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Умышленное разглашение служебной тайны, состоящее в умышленном разглашении экономических, научно-технических или иных сведений, составляющих служебную тайну, лицом, имеющим или имевшим доступ к ним, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 226¹, 254, 255, 356, 358 УК (ст. 375 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Хищение, уничтожение, повреждение либо сокрытие документов, штампов, печатей, хищение бланков, совершенные из корыстных или иных личных побуждений (ст. 377 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Незаконные приобретение либо сбыт официальных документов, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей (ст. 379 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – как общий, достигший 16 лет, так и специальный.

Подделка либо уничтожение идентификационного номера ТС, номера кузова, шасси, двигателя, либо подделке регистрационного номерного знака ТС в целях эксплуатации или сбыта ТС, либо сбыте ТС, кузова, шасси или двигателя с такими подделками (ст. 381 УК). Субъективная сторона

характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и указанной целью. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Самовольное присвоение звания или власти должностного лица, сопряженное с совершением на этом основании общественно опасных действий, содержащее признаки преступления или административного правонарушения либо сопряженное с участием на этом основании в переговорах или иных встречах с представителями иностранных государств, иностранных или международных организаций либо в заседаниях международных организаций (ст. 382 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Самоуправство – самовольное осуществление своего действительного или предполагаемого права, совершенное с нарушением установленного правовым актом порядка и причинившее ущерб в крупном размере (100 и более базовых величин), либо существенный вред правам и законным интересам граждан или государственным и общественным интересам (ст. 383 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Подделка либо сбыт поддельных государственных наград Республики Беларусь или СССР, выразившаяся в подделке с целью сбыта, либо сбыте поддельных ордена, медали, нагрудного знака к почетному званию Республики Беларусь или СССР (ст. 387 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет [24].

5.17 Преступления против правосудия

Преступления против правосудия – это умышленные общественно опасные деяния, посягающие на нормальную деятельность органов правосудия. Органы правосудия имеют особую роль в системе государственных структур, реализуя принципы законности и справедливости. Объектом этих преступлений является нормальное функционирование органов правосудия, охраняющих права и интересы человека, собственность, государственные и общественные интересы. Объективная сторона выражается разнообразным характером действий: воспрепятствование осуществлению правосудия, уклонение от исполнения наказаний и др. С субъективной стороны эти преступления характеризуются умышленной формой вины в виде прямого умысла. В некоторых составах преступлений обязательным признаком является наличие цели. Субъект этих преступлений может быть как общим, так и специальным.

Можно выделить следующие виды преступлений против правосудия. *Вынесение заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта (ст. 392 УК)*. Это преступление дискредитирует судебную систему, порождает неверие в правосудие. Объект – нормальная, основанная на законе, деятельность органов правосудия. Объективная сторона выражается в действии – вынесении заведомо неправосудного приговора (явная и очевидная неправосудность, нарушение материального и процессуального законодательства и т.п.). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный. Квалифицирующим признаком является наступление тяжких последствий.

Принуждение к даче показаний (ст. 394 УК). Согласно ст. 25 Конституции: «Никто не должен подвергаться пыткам, жестокому, бесчеловечному либо унижающему его достоинство обращению...», а в ст. 27 подчеркивается: «Никто не должен принуждаться к даче показаний и объяснений против самого себя, членов своей семьи, близких родственников. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы». Объект – нормальная, основанная на законе, деятельность органов следствия и дознания. Объективная сторона выражается в действиях – принуждении путем: угрозы (применения физического насилия); шантажа; иных незаконных действий. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный: лицо, осуществляющее дознание, предварительное следствие или правосудие. Квалифицирующие признаки: насилие или издевательство над допрашиваемым; применение пытки (подключение тока, переломы фаланг пальцев и т.п.).

Укрывательство преступлений (ст. 405 УК). Укрывательство преступления и преступника является серьезным препятствием для раскрытия преступления, изобличения преступника, а иногда предупреждения или пресечения совершения новых преступлений, возмещения причиненного ущерба. Объект – нормальная, основанная на законе, деятельность органов дознания, следствия, суда. Объективная сторона выражается следующим кругом действий: заранее не обещанное укрывательство лица, совершившего тяжкое преступление; такое же укрывательство орудий и средств совершения тяжкого преступления; заранее не обещанное укрывательство следов тяжкого преступления, предметов, добытых преступным путем. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий.

Действия, дезорганизующие работу исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, или арестного дома (ст.

410 УК). Деятельность администраций исправительных учреждений и арестных домов направлена на исправление поведения осужденного. В этот процесс вовлекаются и осужденные, вставшие на путь исправления. Воспрепятствование их нормальной работе рассматривается как преступление. Объектом является нормальная, основанная на законе, деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, а также жизнь и здоровье работников этих учреждений и осужденных. Объективная сторона выражается следующими действиями: терроризирование осужденных с целью воспрепятствования их исправлению; нападение на представителя администрации исправительного учреждения; организация преступной группировки либо активное участие в деятельности такой группировки. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Необходимым признаком является цель. Субъект – специальный, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет.

Насилие в отношении судьи или народного заседателя или их близких с целью воспрепятствования законной деятельности судьи или заседателя, или принуждения к изменению характера этой деятельности, или из мести за осуществление ими правосудия (ст. 388 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла, обязательный признак – указанная цель. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Угроза в отношении судьи или народного заседателя, которая выражается в виде угрозы убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества в отношении судьи, заседателя или их близких, либо угрозе распространением клеветнических или оглашением иных сведений, которые эти лица желают сохранить в тайне в связи с осуществлением судьей или заседателем правосудия (ст. 389 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Вмешательство в разрешение судебных дел или производство предварительного расследования, выразившееся в воздействии в какой бы то ни было форме на судей или народных заседателей, прокурора, следователя или дознавателя должностным лицом с использованием своих служебных полномочий с целью воспрепятствования всестороннему, полному и объективному рассмотрению или расследованию конкретного дела, либо с целью добиться вынесения незаконного судебного приговора, решения, иного акта или незаконного постановления органа уголовного преследования при производстве по уголовному делу (ст. 390 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – должностное лицо.

Оскорбление судьи или народного заседателя в связи с осуществлением правосудия, т.е. унижение их чести и достоинства, выраженное в неприличной форме (ст. 391 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Привлечение в качестве обвиняемого заведомо невиновного (ст. 393 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – судьи, прокуроры, следователи, работники органов дознания.

Фальсификация доказательств по гражданскому делу лицом, участвующим в деле, или его представителем (ст. 395 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Инсценировка получения взятки, незаконного вознаграждения или коммерческого подкупа, которая состоит в передаче должностному лицу, работнику государственного органа либо иной государственной организации, не являющемуся должностным лицом, или работнику индивидуального предпринимателя либо юридического лица денег, ценных бумаг, иного имущества, либо оказание услуг имущественного характера в целях искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа (ст. 396 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Обязательный признак – указанная цель. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Заведомо незаконные задержание или заключение под стражу либо содержание под стражей (ст. 397 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. работник органа уголовного преследования.

Производство заведомо незаконного обыска, т.е. обыска без санкции прокурора, постановления судьи, при отсутствии других обстоятельств, разрешающих его производство (ст. 398 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Незаконное освобождение от уголовной ответственности лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, прокурором, следователем или лицом, производящим дознание (ст. 399 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Заведомо ложный донос о совершении преступления, т.е. подача письменного или устного сообщения работникам правоохранительного или иного органа, который обязан передать его органу, осуществляющему уголовное преследование (ст. 400 УК). Субъективная сторона

характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Заведомо ложное показание свидетеля или потерпевшего либо заведомо ложное заключение эксперта, либо сделанный переводчиком заведомо неправильный перевод в суде при рассмотрении уголовных и гражданских дел либо при производстве предварительного следствия или дознания (ст. 401 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Отказ либо уклонение свидетеля или потерпевшего от дачи показаний либо эксперта или переводчика от исполнения возложенных на них обязанностей без уважительных причин в судебном заседании при рассмотрении уголовных и гражданских дел либо при производстве предварительного следствия или дознания (ст. 402 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Воспрепятствование явке свидетеля, потерпевшего либо даче ими показаний, которое состоит в воспрепятствовании явке свидетеля, потерпевшего в суд, органы предварительного следствия или дознания, либо даче ими показаний, например, запираение в помещении, уничтожение повестки в суд, исправление даты в повестке и др. (ст. 403 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Принуждение свидетеля, потерпевшего или эксперта к отказу от дачи показаний или заключения либо к даче ложных показаний или заключения путем угрозы убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества и т.п., либо угрозы совершения указанных выше действий из мести за ранее данные показания или заключение (ст. 404 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Недонесение о преступлении, выразившееся в недонесении о достоверно известном совершенном особо тяжком преступлении либо о достоверно известном лице, совершившем это преступление, либо о месте нахождения такого лица (ст. 406 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Разглашение данных дознания, предварительного следствия или закрытого судебного заседания лицом, предупрежденным в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения без разрешения лица, производящего дознание, следователя, прокурора или суда (ст. 407 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде

прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. участник судебного или следственного процесса, достигший 16 лет.

Умышленное разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении участников уголовного процесса (судьи, заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса или их близких), совершенное лицом, которому эти сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью (ст. 408 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. вышеперечисленные лица.

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту, которые состоят в порче, израсходовании, сокрытии либо отчуждении имущества, подвергнутого описи или аресту, совершенными лицом, которому это имущество было вверено, либо осуществление служащим кредитной организации банковских операций с денежными средствами, на которые наложен арест (ст. 409 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – специальный, т.е. перечисленные выше лица, достигшие 16 лет.

Злостное неповиновение требованиям администрации исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, т.е. противодействие администрации в осуществлении ее функций лицом, отбывающим наказание в местах лишения свободы, если это лицо за нарушение требований режима отбывания наказания подвергалось в течение года дисциплинарному взысканию в виде перевода в помещение камерного типа, специализированную палату, одиночную камеру или переводилось в тюрьму (ст. 411 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. лицо, отбывающее наказание.

Передача предметов или веществ лицу, содержащемуся в следственном изоляторе, исправительном учреждении, исполняющем наказание в виде лишения свободы, или арестном доме, либо получение от него предметов и веществ, хранение и использование которых ограничено, сверх разрешенного количества, либо предметов или веществ, хранение и использование которых запрещено, а равно получение от такого лица указанных предметов или веществ с целью выноса за пределы следственного изолятора, исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, или арестного дома, совершенные в течение года после наложения административного взыскания за такие же нарушения (ст. 412 УК). Субъективная сторона характеризуется

умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий, достигший 16 лет.

Побег из исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, арестного дома или из-под стражи (ст. 413 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. лицо, находящееся в перечисленных учреждениях, достигшие 14 лет.

Уклонение от отбывания наказания в виде лишения свободы или ареста лицом, осужденным к лишению свободы или аресту и не находящимся под стражей на момент вступления приговора в законную в силу, либо умышленном невозвращении лица, осужденного к лишению свободы или аресту, которому разрешен краткосрочный выезд за пределы арестного дома или исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, либо невозвращении лица, осужденного к лишению свободы, которому предоставлена отсрочка отбывания наказания, по истечении срока выезда или отсрочки, либо лица, осужденного к лишению свободы, которому предоставлено право выхода за пределы воспитательной колонии (ст. 414 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. осужденный к перечисленным видам наказания, достигший 16 лет.

Уклонение от отбывания наказания в виде ограничения свободы, т.е. самовольное оставление места исполнения наказания, неявка с разрешенного выезда за пределы места исполнения наказания и др. (ст. 415 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. осужденный к ограничению свободы, достигший 16 лет.

Уклонение от отбывания наказания в виде исправительных работ (ст. 416 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – осужденный к данному виду наказания, достигший 16 лет.

Неисполнение приговора суда о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, т.е. уклонение осужденного от исполнения приговора суда о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 417 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. осужденный к данному виду наказания, достигший 16 лет.

Уклонение от уплаты штрафа, т.е. уклонение осужденного от наказания в виде штрафа, назначенного приговором суда, при возможности его уплатить (ст. 418 УК). Субъективная сторона характеризуется

умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. осужденное лицо, достигшее 16 лет.

Уклонение от отбывания наказания в виде общественных работ (ст. 419 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. осужденный к данному виду наказания, достигший 16 лет.

Воспрепятствование исполнению наказания в виде конфискации имущества, выразившееся в отчуждении, сокрытии имущества, подлежащего конфискации, либо ином воспрепятствовании исполнению вступившего в законную силу приговора суда о конфискации имущества (ст. 420 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде как прямого, так и косвенного умысла. Субъект – специальный, достигший 16 лет.

Несоблюдение требований превентивного надзора без уважительных причин, совершенное лицом, которое дважды в течение года подвергалось административному взысканию за такие же нарушения (ст. 421 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Уклонение от превентивного надзора – неприбытие без уважительных причин в определенный срок к избранному месту жительства лица, в отношении которого установлен превентивный надзор при освобождении из исправительного учреждения (ст. 422 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Неисполнение приговора, решения или иного судебного акта, заключающееся в неисполнении должностным лицом вступившего в законную силу приговора, решения или иного судебного акта либо воспрепятствовании их исполнению (ст. 423 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – должностное лицо [24].

5.18 Преступления против интересов службы

Преступления против интересов службы представляют собой общественно опасные деяния, которые совершаются представителями власти или должностными лицами вопреки интересам службы и причиняют вред нормальной деятельности органов государственной власти или ставят их в опасность причинения вреда. Объект – общественные отношения, обеспечивающие нормальную, основанную на законе деятельность органов власти. Дополнительными объектами могут быть: собственность, права и интересы граждан. Общественная опасность состоит в корыстном

использовании или ненадлежащем исполнении должностными лицами служебных полномочий, что подрывает принципы государственного управления, равенства и социальной справедливости, порождает коррупцию. Объективная сторона выражается чаще всего действием – превышение власти или служебных полномочий. Большинство этих преступлений совершается с использованием служебных полномочий и во вред интересам службы. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла, но некоторые из них характеризуются неосторожной формой вины. Субъект – вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, в большинстве составов обладающее признаками специального субъекта.

Рассмотрим виды преступлений против интересов службы.

Злоупотребление властью или служебными полномочиями (ст. 424 УК). Это преступление посягает на функционирование, престиж и авторитет государственной службы, подрывает доверие граждан, причиняет вред правам и интересам граждан. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное, основанное на законе, функционирование государственной службы, права и интересы граждан. Объективная сторона выражается совершением должностным лицом действий с использованием своих служебных полномочий из корыстной или иной личной заинтересованности вопреки интересам службы. Последствия обязательны и причинно связаны со злоупотреблением. Ими являются: причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин), существенный вред правам и интересам граждан либо государственным или общественным интересам. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла и корыстной целью или иной личной заинтересованностью к наступившим последствиям, возможен и косвенный умысел. Субъект – специальный – должностное лицо.

Получение взятки (ст. 430 УК). Оно является тяжким преступлением, подрывающим авторитет и доверие народа к государственной власти. Объектом являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное, основанное на законе, функционирование государственной службы, права и интересы граждан. Предмет – деньги, вещи, иное имущество, а также имущественные выгоды. Объективная сторона выражается действием – принятием предлагаемого предмета взятки должностным лицом. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный – должностное лицо.

Бездействие должностного лица – умышленное, вопреки интересам службы, неисполнение должностным лицом из корыстной или иной личной

заинтересованности действий, которые оно должно было и могло совершить в силу возложенных на него служебных обязанностей: а) сопряженное с попустительством преступлению; б) повлекшее невыполнение показателей, достижение которых является условием оказания государственной поддержки; в) повлекшее причинение ущерба в крупном размере (250 и более базовых величин); г) нанесение существенного вреда правам и законным интересам граждан, государственным или общественным интересам (ст. 425 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – специальный.

Превышение власти или служебных полномочий, выразившееся в умышленном совершении должностным лицом действий, выходящих за пределы прав и полномочий, предоставленных ему по службе, повлекшем причинение ущерба в крупном размере или существенного вреда правам и интересам граждан либо государственным или общественным интересам (ст. 426 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Субъект – специальный (должностное лицо).

Служебный подлог, который состоит во внесении должностным или иным уполномоченным лицом заведомо ложных сведений и записей в официальные документы либо подделке документов, либо составлении и выдаче заведомо ложных документов, совершенном из корыстной или иной личной заинтересованности, если это деяние не образует более тяжкого преступления (ст. 427 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный, т.е. должностное или иное уполномоченное лицо.

Служебная халатность – неисполнение либо ненадлежащее исполнение должностным лицом своих служебных обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, повлекшие по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия, либо незаконное отчуждение или уничтожение государственного имущества, повлекшие причинение ущерба в особо крупном размере, в том числе при его разгосударствлении или приватизации (ст. 428 УК). Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Незаконное участие в предпринимательской деятельности, выражающееся в учреждении должностным лицом, находящимся на государственной службе, организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо участие этого лица в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо, вопреки запрету, установленному законом, если должностное лицо, используя свои служебные

полномочия, предоставило такой организации льготы и преимущества или покровительствовало в иной форме (ст. 429 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный.

Дача взятки – передача должностному лицу материальных ценностей или предоставление выгод имущественного характера за совершение каких-либо действий в пользу взяткодателя или иных лиц, которых он представляет (ст. 431 УК). Предметом взятки могут быть материальные ценности либо выгоды имущественного характера независимо от их стоимости. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий.

Посредничество во взяточничестве – непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя (ст. 432 УК). Не имеет значения, получил ли посредник за свои услуги вознаграждение. Лицо, организовавшее получение или дачу взятки, подстрекательство к совершению этих преступлений, оказавшее пособничество и одновременно выполняющее посреднические функции, подлежит ответственности за соучастие в даче и получении взятки. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – общий.

Принятие незаконного вознаграждения. Это принятие работниками государственного органа либо иной государственной организации, не являющимися должностными лицами, имущества или иной выгоды имущественного характера, предоставляемых ему за совершенное в пределах его служебных полномочий действий в пользу лица, предоставляющего такое имущество или другую выгоду (ст. 433 УК). Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Субъект – специальный [22, 24].

6 ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ИХ ИСТОЧНИКИ

6.1 Общая характеристика доказательств

Доказательствами по уголовному делу называются любые фактические данные, полученные в предусмотренном законом порядке, на основе которых орган, ведущий уголовный процесс, устанавливает наличие или отсутствие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, виновность лица, совершившего это деяние, либо его невиновность и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела (ч. 1 ст. 88 УПК).

Под фактическими данными следует понимать не сами факты, а сведения о них. *Факты – это события, явления действительности*, которые невозможно приобщить к делу. Поэтому в процессе доказывания по уголовному делу следователь, дознаватель, прокурор, судья, суд оперируют сведениями о событиях и явлениях действительности, зафиксированными в показаниях допрошенных лиц, документах и других источниках доказательств. Следователь или судья даже при непосредственном восприятии фактов и обстоятельств в ходе производства следственных и судебных действий в конечном итоге оперируют не этими фактами, а только сведениями о них [19].

К доказательству предъявляются в соответствии с законом следующие требования:

1) *по своему содержанию доказательства – не просто «данные», а именно «фактические данные»*, т.е. сведения о конкретных обстоятельствах, а не абстрактные оценочные суждения или мнения;

2) *доказательство должно обладать свойством допустимости*. Суть этого требования закона состоит в том, чтобы доказательства были получены: органом, ведущим уголовный процесс, который должен действовать в пределах своих полномочий, определенных в законе; в установленном УПК порядке; из предусмотренных законом источников.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств, подлежащих установлению по делу (ч. 5 ст. 105 УПК).

Фактические данные, на основе которых устанавливаются обстоятельства, имеют значение для правильного разрешения дела. Необходимо, чтобы

между содержанием фактических данных и обстоятельствами, входящими в предмет доказывания, существовала определенная связь, т.е. эти фактические данные должны относиться к предмету доказывания. Свойство доказательств, в силу которого они способны устанавливать или опровергать подлежащие доказыванию обстоятельства, а также другие обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела, получило наименование *относимости доказательств*.

Органы уголовного преследования в соответствии с законом при производстве дознания и предварительного следствия обязаны выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Источники доказательств – это определенные носители доказательственной информации, т.е. информации о фактах, подлежащих доказыванию в ходе производства по делу [19]. К источникам доказательств закон относит: показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля; заключение эксперта; вещественные доказательства; протоколы следственных действий, судебного заседания и ОРМ, иные документы и другие носители информации, полученные в порядке, предусмотренном УПК (согласно ч. 2 ст. 88 УПК).

6.2 Классификация доказательств

Различают следующие **классификационные группы доказательств** [19]:

- первоначальные и производные (по отношению к первоисточнику, по получению от процессуального носителя);
- обвинительные и оправдательные (по отношению к предмету обвинения);
- прямые и косвенные (по отношению к предмету доказывания);
- личные и вещественные (по способу формирования).

Доказательства делятся на первоначальные и производные в зависимости от того, получают ли информацию следователь и (или) суд из первоисточника или из «вторых рук». Первоначальным является доказательство, полученное из первоисточника. Например, показания свидетеля, который лично наблюдал факты, о которых сообщает. Производные – данные, установленные из других источников (факты, о которых свидетелю стало известно со слов другого лица либо же копия документа).

Деление доказательств на обвинительные и оправдательные основано на содержании фактических данных. Доказательства, устанавливающие совершение преступления обвиняемым, его вину или обстоятельства, отягчающие ответственность обвиняемого, называются обвинительными. Доказательства, которые опровергают обвинение, свидетельствуют об отсутствии

общественно опасного деяния и вины обвиняемого, либо смягчают ответственность обвиняемого называются оправдательными.

Прямым называют такое доказательство, которое непосредственно устанавливает доказываемое обстоятельство, а косвенным – такое, которое устанавливает это обстоятельство через «промежуточный факт».

Прямым следует считать такое доказательство, которое прямо устанавливает предмет доказывания. Так, показания обвиняемого, признающего свою вину, и объясняющего, по каким мотивам, когда, где и при каких обстоятельствах он совершил преступление, являются прямым доказательством. При использовании прямых доказательств задача состоит только в установлении их достоверности. Косвенное доказательство – такое доказательство, которое в результате многоступенчатой процедуры сначала обосновывает существование промежуточного факта, а затем, через него, – и предмета доказывания или его элемента.

Различие между прямыми и косвенными доказательствами обуславливает соблюдение *правил пользования косвенными доказательствами*:

1) они могут быть положены в основу вывода о доказанности соответствующих фактов лишь при условии, если представлены в виде определенной совокупности;

2) косвенные доказательства должны находиться в органической взаимосвязи, они должны представлять собой определенную систему;

3) каждое косвенное доказательство должно находиться не в случайной, а в причинной связи с доказываемым фактом;

4) из системы косвенных доказательств должен вытекать только один вывод – о доказанности того или иного факта, входящего в предмет доказывания.

К личным доказательствам относятся показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, протоколы следственных действий, судебного заседания и ОРМ, заключение эксперта. К вещественным доказательствам относятся материальные объекты, которые обладают свойствами, отображающими обстоятельства преступления в виде следов воздействия, изменения, происхождения.

6.3 Источники доказательств

6.3.1 Показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля. Оценка показаний

Показаниями подозреваемого являются сведения, сообщенные подозреваемым в письменной или устной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии или дознании, а также при производстве иных следственных действий с его участием (ч. 1 ст. 91 УПК). Подозреваемый вправе дать показания по поводу имеющегося против него подозрения, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств и имеющих в деле доказательств. Предметом показаний подозреваемого являются обстоятельства, дающие основание для подозрения.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 92 УПК **показаниями обвиняемого** являются сведения, сообщенные обвиняемым в устной или письменной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии, дознании или в судебном заседании в порядке, предусмотренном законом, а также при производстве иных следственных действий с его участием. Обвиняемый вправе дать показания по предъявленному ему обвинению, а также по поводу иных известных ему обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу, и имеющих в деле доказательств (согласно ч. 2 ст. 92 УПК).

Что касается обвиняемого и подозреваемого, то для них дача показаний – это право, а не обязанность. Они не несут ответственности за дачу заведомо ложных показаний или за отказ от дачи показаний, что является одной из гарантий обеспечения права на защиту. Показания обвиняемого имеют двойственную природу. Они, с одной стороны, являются источником доказательств, а с другой – средством защиты от предъявленного обвинения. Основным содержанием показаний обвиняемого являются обстоятельства, образующие содержание предъявленного ему обвинения. Однако этим предмет показаний обвиняемого не исчерпывается. Показания обвиняемого обычно делятся на показания: в которых содержится признание им своей вины; в которых эта вина отрицается; против других лиц, так называемый оговор, т.е. заведомо ложное показание против другого лица [19].

Согласно закону признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения только лишь при подтверждении признания совокупностью имеющихся доказательств по делу. Отрицание обвиняемым своей вины также подлежит тщательной и всесторонней проверке. Все доводы обвиняемого должны быть либо опровергнуты, либо подтверждены. В случае оговора подозреваемый и обвиняемый пытаются переложить свою вину, полностью или частично, на других лиц. Это является одним из средств защиты и не может влечь никакой ответственности.

Оценка показаний подозреваемого (обвиняемого) производится на общих основаниях, т.е. с точки зрения их относимости, допустимости, полноты и достоверности. При оценке таких показаний всегда следует учитывать: особое процессуальное положение подозреваемого (обвиняемого) в уголовном процессе, их заинтересованность в исходе дела; то обстоятельство, что

они не несут ответственности за ложные показания; обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность [23].

Проверка показаний подозреваемого (обвиняемого) может осуществляться путем: анализа содержания сообщаемых сведений; сравнительного анализа показаний одного лица; сопоставления фактических данных, содержащихся в показаниях, с иными доказательствами, имеющимися в деле; производства следственных действий для сопоставления их результатов с проверяемыми показаниями.

Согласно закону при проверке и оценке показаний обвиняемого, признающего себя виновным, необходимо обязательно выяснить, не является ли признание вины следствием самооговора.

Показания потерпевшего – это сведения, сообщенные потерпевшим в устной или письменной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии, дознании или в судебном заседании в порядке, предусмотренном УПК, а также иных действий с его участием (ч. 1 ст. 93 УПК). Согласно ч. 2 ст. 93 УПК потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по делу, а также о своих взаимоотношениях с подозреваемым (обвиняемым). Не могут быть приняты в качестве доказательств сведения, сообщаемые потерпевшим, если он не может указать источник своей осведомленности.

Показания потерпевшего в основных чертах имеют много общего с показаниями свидетеля по своей процессуальной природе, содержанию предмета показаний, по особенностям их формирования. Исходя из этого, закон установил единый процессуальный порядок получения, собирания, проверки и оценки показаний свидетеля и потерпевшего. Оценка показаний потерпевшего, как и свидетеля, производится на общих основаниях. Потерпевший после окончания предварительного расследования знакомится с материалами дела. Осведомленность потерпевшего обо всех материалах и собранных доказательствах, безусловно, может наложить отпечаток на его личные показания. Все это обязывает критически относиться к показаниям потерпевшего, подвергать их тщательной проверке.

Предмет показаний потерпевшего и свидетеля совпадает. Вместе с тем, между ними имеются и определенные отличия, которые, прежде всего, обусловлены различным правовым положением этих участников. Потерпевший, как правило, заинтересован в исходе дела. Это обстоятельство может отразиться на объективности его показаний об обстоятельствах совершенного преступления [17, 19].

Потерпевший, в отличие от свидетеля, является активным участником процесса. Если для свидетеля дача показаний – это его обязанность, то для потерпевшего – это не только обязанность, но и право, которым он наделен для активной защиты своих интересов.

Показаниями свидетеля называются сведения, сообщенные свидетелем в устной или письменной форме на допросе, проведенном на предварительном следствии, дознании или в судебном заседании в порядке, предусмотренном УПК, а также при производстве иных следственных действий с его участием (ч. 1 ст. 94 УПК). Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к делу обстоятельствах, в том числе о личности подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями. Показания свидетеля должны основываться на определенных источниках. Следовательно, не могут служить доказательствами сведения, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 2 ст. 94 УПК). Показания свидетеля имеют доказательственное значение только в том случае, если в них содержатся конкретные сведения о расследуемом событии.

Проверка показаний свидетеля осуществляется путем анализа их содержания, их полноты, непротиворечивости и т.п. Кроме того, показания свидетеля сопоставляются с другими доказательствами, в том числе с показаниями иных лиц. И, наконец, для проверки правильности показаний свидетеля могут быть проведены различные следственные действия: эксперимент, осмотр, допрос других лиц, назначена экспертиза. Оценка показаний свидетеля заключается в определении относимости, допустимости, достоверности и достаточности, содержащихся в показаниях сведений для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Процесс формирования свидетельских показаний включает в себя три стадии: восприятие, запоминание и воспроизведение. Ошибки и искажения возможны на каждой из них. При восприятии события искаженное представление о нем может быть обусловлено состоянием здоровья, личными психофизиологическими качествами свидетеля и т.п. Точность запоминания тоже зависит от личных качеств свидетеля, а также от промежутка времени, прошедшего с момента наблюдения до момента допроса. Различные искажения возможны и при воспроизведении воспринятого [19].

6.3.2 Вещественные доказательства и их оценка

Вещественными доказательствами признаются предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления, или были объектами преступных действий, а также деньги и иные ценности, добытые преступным путем, и все другие предметы и документы, которые могут служить средствами по обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных либо опровержению обвинения или смягчению ответственности обвиняемого (ст. 96 УПК).

Сущность вещественного доказательства состоит в непосредственном материальном отображении, запечатлении фактических данных, на основании которых устанавливаются имеющие значение для дела обстоятельства. Материальные носители вещественных доказательств разделяются на следующие несколько *групп*:

1) предметы:

– служившие орудием преступления. Это все предметы, которые использовались преступником для достижения общественно опасной цели независимо от основного назначения предмета;

– сохранившие на себе следы преступления. Это любые предметы, подвергшиеся изменению во внешнем виде, повреждениям под воздействием преступника, орудий преступления и иных факторов, связанных с общественно опасным деянием;

– бывшие объектами преступных действий. К ним относятся предметы, на которые направлено преступное посягательство;

2) деньги и иные ценности, добытые преступным путем. Имеются в виду именно те, которые были приобретены в результате совершения преступления;

3) все другие предметы и документы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных.

Согласно закону *предмет* может стать вещественным доказательством при условии, если соблюден процессуальный порядок его получения, обнаружения и приобщения к делу. Этот порядок состоит из четырех направлений действий (ч. 1 ст. 97 УПК):

1) должен быть процессуально оформлен факт и все обстоятельства обнаружения или получения предмета следователем;

2) вещественное доказательство должно быть осмотрено и подробно описано в протоколе следственного действия, во время производства которого предмет был найден. При возможности вещественное доказательство должно быть сфотографировано;

3) вещественное доказательство должно быть приобщено к делу особым постановлением органа, ведущего уголовный процесс;

4) следует обеспечить сохранность доказательства.

В том случае, когда вещественные доказательства в силу их громоздкости не могут храниться при уголовном деле, они должны быть сфотографированы, опечатаны (по возможности) и храниться в месте, указанном органом, ведущим уголовный процесс. К делу может быть приобщен также и образец вещественного доказательства. О месте нахождения вещественного доказательства в деле должна быть соответствующая справка (в случае их громоздкости) (ч. 2 ст. 97 УПК).

Вещественные доказательства хранятся до вступления приговора в законную силу или до истечения срока на обжалование постановления о прекращении производства по уголовному делу, но не более 3 лет (ч. 3 ст. 97 УПК). В соответствии с положениями закона в отдельных случаях вещественные доказательства могут быть возвращены их владельцам и до истечения указанных сроков, если это возможно без ущерба для производства по уголовному делу. Что касается вещественных доказательств, подверженных быстрой порче, если они не могут быть возвращены владельцу, то сдаются в соответствующие учреждения для использования по назначению.

Оценка вещественных доказательств включает в себя установление их допустимости, относимости и доказательственного значения. *Допустимость* определяется соблюдением правил их изъятия и процессуального оформления, а также правил хранения. *Относимость* вещественных доказательств зависит от того факта, который они устанавливают. Оценка вещественных доказательств осуществляется в совокупности с другими доказательствами и, прежде всего, с документами, в которых фиксируются обстоятельства их изъятия и результаты их исследования.

В положениях ст. 98 УПК представлен перечень мер, предпринимаемых в отношении вещественных доказательств в соответствии с их классификацией. В приговоре или постановлении о прекращении производства по уголовному делу должен быть решен вопрос *о принадлежности вещественных доказательств*. А именно:

- орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации или уничтожаются;
- предметы, запрещенные к обращению, подлежат конфискации или уничтожаются;
- предметы, не представляющие ценности и не могущие быть использованными, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть им выданы;
- деньги и иные ценности, приобретенные преступным путем, по приговору суда обращаются на возмещение вреда от преступления потерпевшему, иному лицу или подлежат конфискации. Другие вещественные доказательства выдаются их законным владельцам, а при неустановлении последних подлежат конфискации. В случае спора об их принадлежности он подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства;
- документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются при уголовном деле в течение всего срока его хранения либо передаются заинтересованным лицам или учреждениям.

6.3.3 Заключение эксперта. Общие положения оценки и использования следователем и судом заключения эксперта

Заключение эксперта – это процессуальный документ, удостоверяющий факт и ход исследования экспертом материалов, представленных органом, ведущим уголовный процесс, и содержащий выводы по вопросам, поставленным перед экспертом, основанные на специальных знаниях эксперта в области науки, техники, искусства или ремесла и иных сферах деятельности (ч. 1 ст. 95 УПК). *В качестве эксперта может выступать исключительно физическое лицо, обладающее необходимыми специальными знаниями. В случаях, когда экспертиза проводится в экспертном учреждении, в качестве эксперта выступает не учреждение, а определенное лицо, которое выделено для ее проведения.*

Заключение эксперта состоит из трех частей: вводной, исследовательской и выводов. В соответствии с законом эксперт вправе по собственной инициативе делать в заключении выводы по вопросам, которые перед ним не ставились, если он считает необходимым их осветить.

В ч. 2 ст. 95 УПК специально оговорено, что заключение эксперта не является обязательным для органов уголовного преследования и суда, однако несогласие их с заключением должно быть ими мотивировано. Заключение эксперта не имеет никаких преимуществ перед другими доказательствами и подлежит обязательной оценке.

Оценка заключения эксперта должна проводиться по направлениям:

- а) проверка соблюдения положений закона, относящихся к назначению и проведению экспертизы;
- б) исследования научной обоснованности заключения эксперта, которая включает: установку научных основ экспертизы; соответствие выводов проведенному исследованию; применял ли эксперт эффективные, апробированные и современные методы;
- в) изучения категорических, вероятных выводов, выводов о невозможности решения поставленных вопросов;
- г) проверки заключения в совокупности с другими доказательствами по делу.

Соблюдение закона является условием допустимости заключения как доказательства. В этом случае *необходимо обращать внимание на следующие обстоятельства*: необходимы ли в конкретном случае специальные знания; проведена ли экспертиза лицом, обладающим такими знаниями; имеется ли у эксперта специальное образование, опыт и стаж работы; соответствуют ли заданию и заключение эксперта его компетенции; объективность эксперта; соблюдены ли права обвиняемого и других

участников процесса; предупреждался ли эксперт об уголовной ответственности.

Оценка относимости заключения эксперта зависит от относимости исследованных объектов. Если их относимость не подтверждается, то и значение заключения эксперта тоже теряется.

Оценка достоверности заключения включает в себя определение надежности примененной экспертом методики, достаточности представленного эксперту материала и правильности исходных данных, полноты проведенного экспертом исследования и т.п.

Заключение эксперта с категорическими выводами служит источником доказательств. Однако *вероятностное заключение не является источником доказательств*, а установленные и изложенные в нем данные используются в качестве ориентирующей информации для выдвижения и проверки версий.

6.3.4 Протоколы ОРМ, следственных и судебных действий

Особую группу источников доказательств составляют протоколы ОРМ, следственных действий и судебного заседания. **Протоколирование** представляет собой основной способ процессуального закрепления фактических данных, полученных в ходе ОРМ, следственных и судебных действий. *Протокол* – это документ, отражающий порядок, содержание и результаты того или иного действия.

Согласно ст. 99 УПК, источниками доказательств являются составленные в соответствующем порядке **протоколы следственных действий**, удостоверяющие обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для опознания, проверке показаний на месте, следственном эксперименте, эксгумации; протоколы следственных действий и ОРМ о прослушивании и записи переговоров, составленные в установленном законом порядке и с приложением соответствующей записи прослушивания, а также протокол судебного заседания, отражающий ход **судебных действий** и их результаты. Особенностью этой группы протоколов является то, что в них фиксируются определенные обстоятельства и факты, имеющие значение для дела, которые непосредственно воспринимаются лицом, составляющим протокол.

Вместе с тем, как видно из содержания ст. 99 УПК, к протоколам следственных и судебных действий как самостоятельному источнику доказательств не относятся протоколы допросов свидетелей, потерпевших, подозреваемых, обвиняемых, протоколы очных ставок. Это обстоятельство связано с тем, что в протоколе допроса находят отражение не восприятие непосредственно допрашивающим лицом фактических данных, а лишь

рассказ допрашиваемого о воспринимавшихся им ранее событиях и обстоятельствах. Таким образом, протоколы допросов являются только формой фиксации показаний [19].

Проверка и оценка протоколов следственных и судебных действий осуществляется на тех же основаниях, что и всех иных видов доказательств. Протокол должен быть составлен только правомочным должностным лицом и иметь все необходимые реквизиты. Согласно ч. 1 ст. 193 УПК протокол следственного действия составляется в ходе его производства или непосредственно после его окончания, может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. В проверку протоколов и их оценку входит *сопоставление содержащихся в них фактических данных с другими доказательствами по делу*.

В соответствии с ч. 7 ст. 193 УПК к протоколам могут прилагаться фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы, планы, и т.п., выполненные при производстве следственных действий. Однако они приобретают доказательственное значение лишь в совокупности с протоколом следственного или судебного действия.

В ст. 99 УПК появился новый источник доказательств – **протоколы ОРМ и следственных действий о прослушивании переговоров**, осуществляемых с использованием технических средств. Если возникает необходимость в осуществлении контроля переговоров и их записи, следователь выносит соответствующее постановление и направляет его для исполнения.

Особого рассмотрения требует вопрос использования в качестве источника доказательств **материалов, полученных в ходе ОРМ**. Под таковыми понимаются собранные, подтвержденные и документально оформленные фактические данные, полученные в соответствии с законодательством, а также представленные, проверенные и оцененные в порядке, установленном УПК. В протоколе ОРМ должны быть отражены его последовательность и результаты, которые могут быть признаны в качестве источников доказательств, а также осмотренные и упакованные в установленном порядке приложенные предметы и документы.

При проведении в рамках оперативно-розыскной деятельности ОРМ с использованием оперативно-технических сил их результаты фиксируются на материальных носителях информации и прилагаются к протоколу ОРМ или оперативно-технических мероприятий. Фиксация результатов оперативно-технических мероприятий должна производиться таким образом, чтобы сохранялась возможность экспертным путем установить подлинность произведенных записей, а также принадлежность записанных голосов и портретных изображений конкретным лицам.

Названные выше материалы сопровождаются информацией о времени, месте и обстоятельствах получения видео- и аудиозаписей, кино- и

фотоматериалов, копий и слепков, а также описанием их индивидуальных признаков. Предоставление материалов включает в себя:

- вынесение постановления о передаче материалов органу, ведущему уголовный процесс, в котором должны быть перечислены оперативно-служебные документы и полученные при осуществлении ОРМ предметы и документы, могущие являться источниками доказательств;
- оформление сопроводительного документа и фактическую передачу материалов: пересылку по почте либо иным способом.

Представленные оперативно-розыскными подразделениями доказательственные материалы могут быть приняты органом расследования только в качестве вещественных доказательств или иных документов.

6.3.5 Иные документы и другие носители информации

Согласно ч. 1 ст. 100 УПК **иные документы признаются источниками доказательств в том случае, если обстоятельства и факты, изложенные в них, удостоверены должностными лицами организаций или гражданами и имеют значение для уголовного дела.**

Что касается других носителей информации, то к ним относятся материалы фото- и киносъемки, звуко- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, предусмотренном ст. 103 УПК.

В соответствии с положениями ч. 3 ст. 100 УПК иные документы и другие носители информации приобщаются к уголовному делу и остаются при нем в течение всего срока его хранения. В случае, когда изъятые и приобщенные к делу иные документы и другие носители информации требуются для текущего учета, отчетности и иных правомерных целей, они могут быть возвращены законному владельцу или предоставлены во временное пользование, если это возможно без ущерба для уголовного дела, либо могут быть переданы их копии.

Следует отметить также, что в случаях, когда иные документы и другие носители информации обладают признаками, указанными в ст. 96 УПК, то они являются вещественными доказательствами (согласно ч. 4 ст. 100 УПК).

Документом признается любой материальный предмет, на котором какими-то условными знаками (буквами, цифрами и т.п.) зафиксирована какая-либо мысль. Однако доказательством по уголовному делу документ становится в случаях, когда зафиксированные в нем сведения имеют значение для дела. Документы могут быть *официальные* и *неофициальные*, а также *первоначальными* и *производными*.

При оценке документов обращается внимание на их происхождение, наличие у должностных лиц права на выдачу соответствующего документа, соответствия формы и содержания документа установленным правилам. Проверяется подлинность документа, отсутствие в нем подделок.

7 ПРЕДМЕТ И ПРЕДЕЛЫ ДОКАЗЫВАНИЯ. ПРОЦЕСС ДОКАЗЫВАНИЯ

7.1 Истина в уголовном процессе

Целью доказывания как формы познания в уголовном процессе является достижение объективной истины. Под ней понимается такое содержание человеческих знаний, которое правильно отражает объективную действительность и не зависит от познающего субъекта. Будучи объективной по содержанию, истина в то же время субъективна по форме.

Установить истину в уголовном процессе означает познать происшедшее событие и все обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, в соответствии с тем, как они имели место в действительности. Истинными считаются такие выводы органов предварительного следствия и суда, которые соответствуют тому, что имело место и произошло в действительности.

Истина как цель доказывания в уголовном процессе представляет, таким образом, объективно верное отражение действительности – наличия или отсутствия события преступления и других обстоятельств, имеющих значение для дела.

Понятие объективной истины, истинности выводов тесно связано, но не совпадает с понятиями вероятности, обоснованности. Вероятностные выводы, так же как и истинные, представляют собой знания, отражение реальности. Но вероятностные – это предположительные знания, допускающие двухзначное истолкование выводов о реальности, одно из которых является истинным, а другое – ложным. Истинные же выводы однозначно верны.

В отличие от истинности выводов обоснованность означает соответствие выводов имеющимся доказательствам, материалам дела. Подкрепленный доказательствами вывод будет обоснованным, но не всегда истинным. Наряду с этим не всякий истинный вывод непременно является обоснованным.

Правильность, истинность выводов об обстоятельствах преступления и о виновности (невиновности) лица в его совершении, подлежит неперменной проверке. Критерием, используемым при этом, является практика. Имеются в виду две ее основные формы:

1) непосредственная в виде практических (процессуальных) действий, направленных на собирание и исследование доказательств, с помощью которых проверяется истинность выводов по уголовному делу;

2) опосредованная практика в виде предшествующей общественно-исторической практики, выраженной в науке уголовного процесса, криминалистике и других отраслях научного знания, а также в профессиональном и общежитейском опыте.

Содержание истины в уголовном процессе ограничено определенными рамками. Такие рамки установлены в законе в виде предмета и пределов доказывания.

Истина в уголовном процессе содержит не общие законы, что характерно для научной истины, а отдельные конкретные факты, важные для разрешения конкретного дела.

Следовательно, истина в уголовном процессе есть истина конкретная, практическая. Для ее установления используются общие законы познания и особые правила уголовно-процессуального доказывания.

Основу правовых гарантий установления истины составляет *система правовых принципов уголовного процесса*, каждый из которых имеет определенное значение в обеспечении истинных выводов. Для всестороннего, полного, объективного исследования обстоятельств дела важное значение имеет прохождение дела по стадиям, каждая из которых выполняет определенную роль в сборе, проверке и оценке доказательств [19].

7.2 Характеристика процесса доказывания

Доказывание – это деятельность по собиранию, проверке и оценке доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела (ч. 1 ст. 102 УПК). В соответствии с УПК на органы уголовного преследования возлагается обязанность доказывания наличия оснований уголовной ответственности, вины обвиняемого и других обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу, а в судебном разбирательстве – на государственном или частном обвинителе, за исключением уголовных дел ускоренного производства, рассматриваемых без участия государственного обвинителя.

Уголовно-процессуальный закон выделяет следующие этапы процесса доказывания: собирание доказательств; проверка доказательств; оценка доказательств.

Характерные черты доказательственной деятельности заключаются в следующем [19]:

1 На каждой стадии процесса в соответствии с ее конкретными задачами и процессуальными формами доказывание имеет свои особенности.

2 Общие правила доказывания изучает логика, поэтому в теории и практике уголовно-процессуального доказывания широко используются ее основополагающие законы.

3 Процесс доказывания имеет не только познавательный, но и удостоверительный характер. Удостоверительная сторона процесса доказывания выражена в требованиях закона о порядке собирания, проверки и оценки доказательств.

4 Доказывание носит опосредованный характер: следователь, прокурор, судьи, не имея возможности непосредственно воспринимать познаваемое событие, имевшее место в прошлом, познают его опосредованно. Для этого они собирают, исследуют, оценивают доказательства и следы.

5 Общеизвестные или преюдициально установленные факты используются в уголовном процессе без доказывания.

6 Доказывание происходит в единстве практических действий и мышления участников уголовно-процессуальной деятельности.

7 Познание обстоятельств, входящих в предмет доказывания по уголовному делу, может осуществляться либо путем получения информации непосредственно об этих обстоятельствах, либо путем логического построения выводов от известных обстоятельств к неизвестным. В этом смысле в доказывании выделяют два пути познания: информационный и логический.

В процессе доказывания участвуют различные субъекты: лица, непосредственно осуществляющие доказывание (органы предварительного расследования, прокурор, суд); лица, имеющие право участвовать в доказывании (подозреваемый, обвиняемый, гражданский истец, гражданский ответчик, защитник и иные лица). Для субъектов первой группы участие в доказывании – их процессуальная обязанность, вытекающая непосредственно из УПК. Они наделены широким правом на производство следственных действий, направленных на собирание и проверку доказательств. Оценка доказательств – исключительная прерогатива данных субъектов, поскольку полномочие решать правовые вопросы принадлежит только им. Что касается субъектов второй группы, то им предоставлены права по представлению доказательств, заявлению ходатайств, участию в следственных действиях и т.п.

7.3 Предмет и пределы доказывания

Предмет доказывания определяет круг обстоятельств, которые необходимо установить для разрешения дела. Он охватывает только те

обстоятельства, которые имеют материально-правовое значение, установление которых позволяет правильно разрешить все правовые вопросы. Помимо обстоятельств, входящих в предмет доказывания, можно выделить так называемые промежуточные (доказательственные) факты, на основе которых может быть сделан вывод о наличии или отсутствии первой группы обстоятельств ввиду их объективной связи между собой (например, факт обнаружения у подозреваемого похищенных вещей).

В ч. 1, 2 ст. 89 УПК установлено, что при производстве дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства дела подлежат доказыванию следующие обстоятельства: наличие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (а именно: время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); виновность обвиняемого в совершении преступления; обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого (обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность и др.); характер и размер вреда, причиненного преступлением.

В соответствии с законом при совершении преступлений несовершеннолетними подлежат установлению кроме вышеназванных следующие обстоятельства: возраст; условия жизни и воспитания; степень интеллектуального, волевого и психического развития; наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников.

Рассмотрим более конкретно представленные обстоятельства.

Доказывание наличия общественно опасного деяния предполагает полное и всестороннее выяснение всех обстоятельств совершения преступления. Место и время совершения преступления подлежат установлению по каждому уголовному делу. Важнейшее уголовно-правовое значение фактор времени приобретает в тех случаях, когда от этого зависит решение вопроса о том, достиг ли обвиняемый к моменту совершения преступления возраста, с наступлением которого возможна уголовная ответственность, а также о том, какой уголовный закон подлежит применению по данному делу.

Способ совершения преступления иногда может иметь квалифицирующее значение (например, при убийстве способом, опасным для жизни многих людей), а также играть роль отягчающего вину обстоятельства.

Под другими обстоятельствами имеются в виду: последствия преступления, которые не охватываются понятием вреда; данные о потерпевшем, а иногда и характер его действий.

Доказывание виновности обвиняемого означает установление субъекта и субъективной стороны преступления. Прежде всего, необходимо с несомненностью установить данные, удостоверяющие личность

обвиняемого. Важным элементом предмета доказывания служат обстоятельства, характеризующие обвиняемого как конкретного субъекта преступления (достижение возраста, с которого возможно привлечение к уголовной ответственности, вменяемость обвиняемого, факт того, что он является должностным лицом или специальным субъектом преступления и т.п.).

Доказыванию подлежит наличие умысла или неосторожности в преступных действиях обвиняемого, а также конкретная форма умысла или неосторожности.

Признаком, определяющим субъективную сторону преступления, служит его мотив. В ряде случаев он имеет значение для квалификации деяния, а также может служить обстоятельством, смягчающим или отягчающим ответственность обвиняемого. Важное уголовно-правовое значение имеют также и цели преступления. Доказывание данного обстоятельства во многих случаях позволяет правильно определить субъективную сторону действий обвиняемого, служит важнейшим условием обоснованной квалификации и осуждения обвиняемого [19].

Что касается третьей составляющей: *обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность*, то они перечислены в УК. Они могут характеризовать особенности преступления (объект, объективную сторону, субъекта или субъективную сторону) либо же его последствия.

Доказывание характера и размера вреда, причиненного общественно опасным деянием, обусловлено тем, что от этого в ряде случаев зависит решение уголовно-правовых вопросов (о квалификации преступления, о мере наказания). Прежде всего, доказыванию подлежит характер вреда, который может быть физическим, имущественным или моральным.

Рассмотрим более подробно обстоятельства, касающиеся *преступлений, совершенных несовершеннолетними*.

Возраст несовершеннолетнего, подлежащий обязательному установлению, должен быть подтвержден свидетельством о рождении или паспортом. Если же эти документы отсутствуют, то назначается судебно-медицинская экспертиза для установления возраста.

Для установления условий жизни и воспитания выясняются данные о родителях несовершеннолетнего (а именно: их образование, место работы, профессия, моральные качества, выполнение обязанностей по воспитанию своих детей и т.д.), о материально-бытовых условиях семьи и т.п.

Степень интеллектуального, волевого и психического развития обвиняемого подлежит всестороннему исследованию, что позволит установить, несет ли он ответственность за содеянное или уровень его интеллекта не позволяет решать вопрос о привлечении его к ответственности.

По каждому делу в соответствии с законом должна проверяться версия о том, не было ли со стороны взрослых лиц подстрекательства.

С понятием предмета доказывания тесно связано понятие пределов доказывания. **Пределы доказывания** – это границы доказывания, которые предполагают достижение такого уровня знания о входящих в предмет доказывания обстоятельствах, который будет достаточным и необходимым для однозначного вывода относительно наличия или отсутствия этих обстоятельств. Другими словами, по уголовному делу должна быть собрана необходимая и достаточная совокупность доказательств. Неправильное определение пределов доказывания по делу может повлечь за собой сужение или необоснованное расширение процесса доказывания. Сужение пределов доказывания приводит к тому, что некоторые обстоятельства, входящие в предмет доказывания, остаются недостаточно исследованными из-за пробелов в доказательственном материале. Необоснованное расширение пределов доказывания приводит к неоправданному нагромождению доказательственной информации, которая не имеет отношения к делу [19, 23].

7.4 Собираение доказательств. Проверка и оценка доказательств. Преюдиция

Этап **сбора доказательств** включает действия по обнаружению, фиксации, изъятию и сохранению доказательств.

Обнаружение доказательств – их отыскание, выявление, установление фактических данных, имеющих доказательственное значение. Это начальная и необходимая стадия их собирания. Собрать можно только обнаруженные доказательства, ставшие известными лицу, которое их собирает.

Фиксация доказательств представляет собой закрепление доказательств в установленном законом порядке. Уголовно-процессуальный закон предусматривает в качестве форм процессуального закрепления доказательств составление протоколов, непосредственное приобщение доказательств к делу, фотографирование, составление планов и схем, моделирование и изготовление копий.

Изъятие доказательств преследует цель обеспечить возможность их использования для доказывания, приобщения к делу, а также служит средством их сохранения для следствия и суда.

Сохранение доказательств заключается в принятии мер по сохранности самих доказательств либо их доказательственных свойств, а

также преследует цель обеспечить возможность использования их в любой нужный момент следователем и судом.

Согласно положениям ч. 1 ст. 103 УПК собрание доказательств производится в процессе разрешения заявлений о преступлении, ускоренного производства, дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем проведения допросов, очных ставок, предъявления для опознания, выемки, обысков, осмотров, следственных экспериментов, производства экспертиз и других процессуальных действий, предусмотренных УПК.

Орган уголовного преследования и суд вправе по находящемуся в их производстве уголовному делу (ч. 2 ст. 103 УПК): вызывать любое лицо для проведения следственных и других процессуальных действий или дачи заключения в качестве эксперта; производить осмотры, обыски и другие предусмотренные законом следственные действия; требовать от организаций, должностных лиц и граждан, а также органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, представления предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела; требовать производства ревизий и проверок от соответствующих органов и должностных лиц.

В соответствии с законом *защитник вправе* представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для защиты прав подзащитного, путем:

– опроса физических лиц;

– запрашивания разного рода документов или их копий;

– запрашивания с согласия подозреваемого (обвиняемого) мнения специалистов для разъяснения возникающих в связи с осуществлением защиты вопросов, требующих специальных знаний. При этом *защитник не вправе* оказывать незаконное воздействие на лиц при получении сведений в интересах защищаемого им лица.

Ч. 4 ст. 103 УПК гласит, что *доказательства могут быть представлены* государственным обвинителем, частным обвинителем, подозреваемым, обвиняемым, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, представителями, а также любыми физическими и юридическими лицами.

Этап **проверки доказательств** – это деятельность органов предварительного расследования, прокурора и суда, направленная на подтверждение (или опровержение) содержащейся в деле информации. На основании ч. 2 ст. 104 УПК «проверка доказательств состоит в их анализе, сопоставлении с другими доказательствами, имеющимися в материалах уголовного дела, а также в установлении их источников, получении других доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство».

Собранные по материалам и уголовному делу доказательства подлежат всесторонней, полной и объективной проверке органами уголовного преследования и судом. Этап оценки доказательств сопровождает всю процессуальную деятельность и является основой для вывода о доказанности обстоятельств, составляющих предмет доказывания по делу. **Оценка доказательств** имеет внутреннюю и внешнюю стороны. Внутренняя сторона проявляется в том, что оценка доказательств представляет собой логическую, мыслительную деятельность по определению роли собранных доказательств в установлении истины, а внешняя – в том, что нормы УПК устанавливают условия и цель оценки доказательств, принципы оценки.

На основании ч. 1 ст. 105 УПК каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а собранные доказательства в своей совокупности – с точки зрения достаточности для окончания предварительного расследования и разрешения уголовного дела в судебном разбирательстве. Причем *относящимися к уголовному делу* признаются доказательства, посредством которых устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для данного дела. Не являются относящимися к делу доказательства, которые не способны устанавливать или опровергать подлежащие доказыванию обстоятельства. Другими словами, оценка относимости доказательства производится в соответствии с содержанием предмета доказывания по делу, его конкретными обстоятельствами и особенностями пользования прямыми и косвенными доказательствами.

Как изложено в ч. 3 ст. 105 УПК, *допустимыми* признаются доказательства, полученные органом, ведущим уголовный процесс, в установленном УПК порядке и из предусмотренных законом источников. Таким образом, оценка допустимости доказательства производится путем определения соответствия уголовно-процессуальному закону источника фактических данных и порядка их получения.

Доказательство признается недопустимым, если оно получено с нарушениями конституционных прав и свобод гражданина или требований УПК, связанных с лишением или ограничением прав участников уголовного процесса или нарушением иных правил уголовного процесса. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого обстоятельства, указанного в статье 89 УПК.

Достоверное доказательство – это доказательство, истинность которого проверена и бесспорно подтверждается другими доказательствами. Что касается УПК, то в нем приведена следующая трактовка данного понятия: «достоверными признаются доказательства, если они соответствуют

действительности, при этом в основу процессуальных решений, принимаемых органом уголовного преследования или судом, могут быть положены только достоверные доказательства».

Достаточность – это требование, предъявляемое к собранной совокупности доказательств при принятии конкретных процессуальных решений. Закон гласит: достаточными признаются доказательства, когда их совокупность позволяет установить обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу (ч. 7 ст. 105 УПК).

Система принципов оценки доказательств в соответствии с законом включает следующие положения:

1) государственные органы и должностные лица, осуществляющие производство, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению;

2) оценка доказательств должна быть основана на рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности;

3) каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности;

4) доказательства в уголовном процессе оцениваются свободно, закон не устанавливает заранее их ценности и достаточности для обоснования выводов по делу;

5) оценка доказательств должна быть полной, всесторонней и объективной.

Общий смысл **преюдиции** заключается в том, что фактические обстоятельства, установленные судом по ранее рассмотренному уголовному делу и содержащиеся во вступившем в законную силу приговоре или решении суда, при расследовании или судебном рассмотрении нового уголовного дела не подлежат сомнениям. Они могут и должны приниматься без доказывания.

Таким образом, согласно ч. 1 ст. 106 УПК, вступивший в законную силу приговор по другому уголовному делу обязателен для органа, ведущего уголовный процесс, при производстве по уголовному делу в отношении как установленных обстоятельств, так и их юридической оценки. Следовательно, вступившее в законную силу решение суда, к примеру, по гражданскому делу обязательно для органа, ведущего уголовный процесс, при производстве по уголовному делу только по вопросу о том, имело ли место само общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, и о размере вреда, однако оно не может предрешать выводы о виновности или невинности обвиняемого.

7.5 Использование научно-технических средств при расследовании уголовных дел

В процессе расследований по уголовным делам часто используются научно-технические средства, с помощью которых легче обнаружить, зафиксировать и изъять доказательства. Но использование их должно быть законным, этичным и не нарушать права и законные интересы участников уголовного процесса.

Закон определяет **условия и порядок применения научно-технических средств**. Так, согласно ст. 219 УПК, по решению следователя, дознавателя при допросе обвиняемого, подозреваемого, свидетеля или потерпевшего может быть применена звуко- и видеозапись. Она может быть использована и по их просьбе. Следователь, лицо, производящее дознание, принимают решение о применении звуко- и видеозаписи и уведомляют об этом допрашиваемого до начала допроса.

Звуко- и видеозапись должна отражать весь ход допроса, а не его отдельные фрагменты. Не допускается повторять специально для записи ранее данные показания в ходе того же допроса. По окончании допроса звуко- и видеозапись полностью воспроизводится допрашиваемому. После просмотра или прослушивания у допрашиваемого выясняется, имеет ли он дополнения или уточнения к сказанному им, удостоверяет ли он правильность записи. Дополнения к звуко- и видеозаписи, сделанные допрашиваемым, также заносятся на фонограмму и видеogramму. Звуко- и видеозапись заканчивается заявлением допрашиваемого, удостоверяющим ее правильность.

Наряду с применением звуко- и видеозаписи следователем, дознавателем показания допрашиваемого лица заносятся в протокол допроса. Этот протокол должен содержать отметку о применении звуко- и видеозаписи и уведомлении об этом допрашиваемого; сведения о технических средствах, условиях их применения и факте приостановления записи, причине и длительности остановки; заявления допрашиваемого по поводу применения записи; удостоверение правильности протокола и звуко- и видеозаписи следователем, дознавателем и допрашиваемым. Фонограмма и видеogramма хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного расследования опечатываются.

Если звуко- и видеозапись показаний воспроизводится при осуществлении другого следственного действия, то об этом делается соответствующая отметка в протоколе следственного действия.

При применении научно-технических средств следователь вправе воспользоваться помощью специалиста.

8 МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

Меры процессуального принуждения – это предусмотренные уголовно-процессуальным законом принудительные меры, применяемые органами уголовного преследования или судом к участникам уголовного процесса и другим лицам за отказ их от выполнения обязанностей или ненадлежащее их выполнение в целях решения задач уголовного процесса. К мерам процессуального принуждения в соответствии с законом относятся: задержание, меры пресечения, иные меры процессуального принуждения представленные ниже.

8.1 Задержание

Согласно ч. 1 ст. 107 УПК **задержание** представляет собой меру процессуального принуждения, состоящую в фактическом задержании лица, доставлении его в органы уголовного преследования и в кратковременном содержании под стражей в местах и условиях, определенных законом. Необходимо понимать отличия между уголовно-процессуальным и административным задержанием. Первое применяется только в отношении лиц, подозреваемых в совершении преступления, второе – в отношении лиц, совершивших административные правонарушения. О задержании подозреваемого в совершении преступления сообщается прокурору, при административном задержании – не сообщается.

Имеется три группы лиц, к которым может быть применено задержание:

- к лицу, подозреваемому в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы или ареста;
- к обвиняемому для предъявления обвинения либо в случае нарушения условий примененной к нему меры пресечения;
- к осужденному, в отношении которого имеется представление уполномоченного на то органа об отмене приговора, постановления суда об условном неприменении наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочном освобождении от отбывания наказания.

В соответствии с положениями ч. 3 ст. 107 УПК задержание производится только в следующих случаях:

- по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления;
- на основании постановления органа уголовного преследования;
- на основании постановления суда о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания.

Рассмотрим данные виды задержания более подробно.

Задержание по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления. Законом оговорен определенный перечень оснований для задержания органом уголовного преследования лица, подозреваемого в совершении преступления (ч. 1 ст. 108 УПК):

1) если лицо застигнуто при совершении деяния, квалифицируемого законом как общественно опасное, или непосредственно после его совершения;

2) если очевидцы происшествия, в том числе и лицо, пострадавшее от преступления, прямо укажут на данное лицо как на совершившее общественно опасное деяние;

3) если на этом лице, при нем, на его одежде или других используемых им вещах, на рабочем месте или ТС и т.п. обнаружены явные следы, указывающие на его причастность к совершению общественно опасного деяния;

4) если имеются другие достаточные основания подозревать в совершении преступления лицо при условии, что оно пыталось скрыться с места преступления или от органа уголовного преследования.

Согласно ч. 1¹ ст. 108 УПК задержание возможно и в случае отсутствия описанных выше причин, но при наличии достаточных оснований полагать, что лицо может скрыться от органа уголовного преследования (при проведении финансовых расследований).

Задержание по всем приведенным основаниям может производиться до возбуждения уголовного дела. При этом вопрос о возбуждении уголовного дела должен быть решен органом уголовного преследования в течение 12 часов с момента фактического задержания. В случае отказа в возбуждении уголовного дела или непринятия решения о возбуждении уголовного дела в указанный срок задержанный должен быть освобожден (ч. 2 ст. 108 УПК).

Ч. 5 ст. 108 УПК гласит, что в случае применения в отношении задержанного меры пресечения обвинение ему должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента фактического задержания, а в отношении лиц, подозреваемых в совершении особо тяжких и тяжких преступлений, перечисленных в ч. 4 ст. 108 УПК, – не позднее 20 суток с момента фактического задержания.

В ст. 109 УПК оговорено право граждан на захват лица, совершившего преступление. Под захватом лица подразумеваются действия граждан по задержанию лица, совершившего преступление, либо для пресечения преступления и передачи его органу власти.

Согласно положениям УПК, каждый гражданин имеет право захватить и принудительно доставить в орган власти лицо, застигнутое им при совершении преступления или попытке скрыться непосредственно после его совершения. Причем в случае оказания сопротивления лицом, совершившим или совершаемым преступление, к нему могут быть применены меры подавления сопротивления в пределах мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

В ст. 110 УПК охарактеризован порядок задержания подозреваемого в совершении преступления:

- незамедлительно после доставления задержанного в орган уголовного преследования составляется протокол, в котором наряду с основаниями указывается и другая информация;

- затем протокол объявляется задерживаемому и при этом ему разъясняются его права в соответствии со ст. 41 УПК;

- в течение 3 часов с момента доставления подозреваемого в орган уголовного преследования орган дознания, следователь или прокурор принимают решение о задержании, о чем выносят соответствующее постановление либо принимают решение об освобождении задержанного. Постановление объявляется задержанному;

- орган дознания или следователь обязаны письменно сообщить прокурору в течение 24 часов с момента вынесения постановления о задержании о самом факте задержания.

Задержание обвиняемого на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс, до заключения его под стражу. Данный вид задержания применяется при наличии перечня оснований:

- при нарушении обвиняемым условий примененной к нему меры пресечения (не связанной с содержанием под стражей);

- при нарушении обвиняемым данного им письменного обязательства являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, и сообщать ему о перемене места жительства.

При присутствии этих оснований орган, ведущий уголовный процесс, вправе вынести постановление о задержании этого лица с одновременным решением вопроса о применении меры пресечения в виде заключения под стражу (ч. 1 ст. 112 УПК). Данный вид задержания допускается только тогда, когда положения УПК позволяют применить к нему в качестве меры пресечения заключение под стражу. При этом задержание не может длиться

свыше 72 часов с момента фактического задержания (согласно ч. 2 ст. 112 УПК).

Задержание осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания. Приведенный вид задержания осуществляется по инициативе суда, который выносит постановление о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, если уполномоченным на то органом внесено предложение и представлены материалы, из которых следует, что осужденным не выполняются установленные для него судом обязанности и иные условия УК (ч. 1 ст. 113 УПК). При наличии таких оснований срок задержания определяется судом в пределах 7 суток с момента фактического задержания.

В УПК оговорены случаи, при которых задержанный подлежит освобождению на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс:

- не подтвердилось подозрение в совершении лицом общественно опасного деяния;
- отпали основания дальнейшего содержания лица под стражей;
- орган, ведущий уголовный процесс, установил, что задержание произведено с нарушениями;
- истек срок задержания.

Причем важной гарантией в защите прав является то, что лицо, освобожденное до задержания, не может быть вновь задержано по тому же подозрению.

Органом, ведущим уголовный процесс и принявшим решение об освобождении задержанного, выдается справка, в которой указывается, кем он был задержан, основания, место и время задержания, основания, мотивы и время освобождения (ч. 3 ст. 114 УПК).

В соответствии с изложенным в ч. 1 ст. 115 УПК на органе, ведущим уголовный процесс и осуществившим задержание, лежит обязанность в течение 12 часов проинформировать кого-либо из близких родственников задержанного о задержании и месте его нахождения или же предоставить такую возможность самому задержанному.

8.2 Меры пресечения

Меры пресечения – это принудительные меры, применяемые к подозреваемому или обвиняемому для предотвращения совершения ими общественно опасных деяний, предусмотренных уголовным законом, или

действий, препятствующих производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора (согласно ч. 1 ст. 116 УПК). Мерами пресечения являются:

- подписка о невыезде и надлежащем поведении;
- личное поручительство;
- передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части;
- отдача несовершеннолетнего под присмотр;
- залог;
- домашний арест;
- заключение под стражу.

Меры процессуального принуждения призваны предупредить в будущем неправомерную деятельность подозреваемого, обвиняемого, поэтому они носят превентивный характер. Меры пресечения существенно отличаются от мер уголовного наказания и применяются к лицам, которые еще не признаны виновными в совершении преступления приговором суда. Эти меры лишены элементов кары.

В законе прописаны следующие основания для применения мер пресечения:

- собранные по уголовному делу доказательства дают достаточные основания полагать, что подозреваемый или обвиняемый могут скрыться от органа уголовного преследования и суда;
- подозреваемый или обвиняемый могут воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела или рассмотрению его судом;
- они могут совершить предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние;
- подозреваемый или обвиняемый могут противодействовать исполнению приговора.

При отсутствии необходимости в применении меры пресечения у подозреваемого или обвиняемого берется письменное обязательство являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Если мера пресечения применяется в отношении подозреваемого, то обвинение ему должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем в отношении его применена мера пресечения, – в тот же срок с момента фактического задержания. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется. В случае применения меры пресечения в отношении подозреваемого в совершении особо тяжких преступлений (ч. 4 ст. 108 УПК) обвинение должно быть предъявлено не позднее 20 суток с момента фактического задержания (ст. 118 УПК).

Как изложено в ч. 1 ст. 119 УПК о применении, изменении либо отмене меры пресечения орган дознания, лицо, производящее дознание, следователь, Председатель Следственного комитета, Председатель Комитета государственной безопасности или лица, исполняющие их обязанности, прокурор или судья выносят постановление, а суд – определение о мере пресечения.

Орган, ведущий уголовный процесс, объявляет подозреваемому или обвиняемому постановление (определение) о применении, изменении либо отмене меры пресечения, разъясняет им порядок его обжалования и вручает копию, причем все указанные действия удостоверяются подписями подозреваемого или обвиняемого и должностного лица (согласно ч. 3 ст. 119 УПК).

Отмена или изменение органом дознания или следователем меры пресечения, примененной с санкции прокурора либо его заместителя, допускаются лишь с согласия прокурора или его заместителя. Что касается исполнения постановления (или определения) о применении меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста, то оно производится органами дознания.

Ниже приведенные меры пресечения рассмотрены более подробно.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении заключается в получении у подозреваемого или обвиняемого письменного обязательства не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения органа уголовного преследования или суда, не препятствовать расследованию уголовного дела и рассмотрению его в суде, в назначенный срок являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Личное поручительство заключается в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства о том, что подозреваемый или обвиняемый, находясь на свободе, не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут препятствовать расследованию дела или рассмотрению его судом и не будут заниматься преступной деятельностью. При этом число поручителей не может быть менее двух (ч. 1 ст. 121 УПК). Применение данной меры пресечения допустимо только по письменному ходатайству поручителей и с согласия лица, в отношении которого дается поручительство.

Передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части состоит в возложении на командование воинской части, где служат подозреваемый или обвиняемый, обязанности по обеспечению их надлежащего поведения (ч. 1 ст. 122 УПК).

Отдача несовершеннолетнего под присмотр родителей, усыновителей, опекунов или других заслуживающих доверия лиц, а также администрации специального детского учреждения, в котором он находится, заключается в

принятии на себя кем-либо из указанных лиц письменного обязательства о том, что несовершеннолетний подозреваемый или обвиняемый, находясь на свободе, не скроются от органа уголовного преследования и суда, не будут препятствовать расследованию дела и рассмотрению его судом и не будут заниматься преступной деятельностью (ч. 1 ст. 123 УПК). Отдача несовершеннолетнего под присмотр перечисленных лиц возможна исключительно по их письменному ходатайству.

Залог заключается во внесении самим подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим лицом в депозит органа предварительного следствия, органа дознания или суда денежных средств для обеспечения явки подозреваемого или обвиняемого по вызову органа уголовного преследования и суда (ч. 1 ст. 124 УПК). Что касается суммы залога, то она определяется органом, ведущим уголовный процесс и применяющим эту меру пресечения, с учетом тяжести преступления, личности подозреваемого или обвиняемого, имущественного положения залогодателя, но не менее 100 базовых величин. Залог применяется при условии полного возмещения имущественного вреда, причиненного преступлением. Однако он не применяется в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких либо особо тяжких насильственных преступлений.

Домашний арест заключается в изоляции подозреваемого или обвиняемого от общества без содержания его под стражей, но с применением правоограничений, определенных прокурором или его заместителем, Председателем Следственного комитета, Председателем Комитета государственной безопасности или лицами, исполняющими их обязанности (ч. 1 ст. 125 УПК). Такими мерами являются: запрет выхода из жилища полностью или в определенное время; запрет телефонных переговоров, отправления корреспонденции и использования средств связи, за исключением некоторых случаев; запрет общаться с определенными лицами и принимать кого бы то ни было у себя; применение электронных средств контроля и с возложением обязанности носить при себе эти средства и обслуживать их работу и др.

Заключение под стражу – это временное лишение свободы подозреваемого, обвиняемого путем помещения его в места содержания под стражей на период производства по уголовному делу в связи с имеющимися законными основаниями в целях обеспечения надлежащего поведения данного лица [19]. В качестве меры пресечения она применяется в следующих случаях:

– в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 2 лет;

– к лицам, подозреваемым или обвиняемым в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, причем эта мера может быть применена только лишь по мотивам одной тяжести преступления;

– в отношении подозреваемого или обвиняемого по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 2 лет, если они не имеют постоянного места жительства или не установлена их личность.

– к подозреваемым или обвиняемым, которые скрылись от органов уголовного преследования или суда, названная мера может быть применена независимо от предусмотренного за совершенное преступление наказания.

Это самая строгая мера пресечения из существующих. Она ограничивает конституционные права и свободы человека. Согласно ст. 25 Конституции государство обеспечивает свободу, неприкосновенность и достоинство личности. Следовательно, ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом.

Эта мера пресечения применяется только с санкции или соответствующего постановления следующих лиц: Генерального прокурора, прокуроров областей, городов, районов и приравненных к ним и их заместителей, Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или же лиц, исполняющих их обязанности (в соответствии с положениями ч. 4 ст. 126 УПК).

Лицо, заключенное под стражу, его защитник, законный представитель обладают правом обжаловать постановление органа, ведущего уголовный процесс, в порядке, предусмотренном ст. 143 УПК.

В случае отказа прокурора (его заместителя) выдать санкцию на заключение под стражу повторное обращение за ней в отношении одного и того же лица по тому же делу возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, дающих основание для применения данной меры пресечения. Если вопрос о применении меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении обвиняемого возник в судебном заседании, то решение об этом принимает суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе (ч. 7 ст. 126 УПК).

В соответствии с положениями ч. 8 ст. 126 УПК при применении этой меры пресечения в отношении лиц, дети которых остаются без попечения родителей, – не позднее следующего дня после принятия указанного решения орган уголовного преследования или суд обязаны уведомить управление (или отдел) образования районного, городского исполнительного комитета по месту жительства этих лиц для обеспечения государственной защиты детей.

Мера пресечения в виде заключения под стражу при предварительном расследовании уголовного дела не может превышать 2 месяцев (ч. 1 ст. 127 УПК). Срок содержания под стражей исчисляется со времени заключения

подозреваемого (обвиняемого) под стражу и до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. Составляющие, входящие в данный срок, перечислены в ч. 2 ст. 127 УПК.

Срок содержания обвиняемого под стражей во время предварительного расследования может быть продлен до 3 месяцев прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями только в случае невозможности закончить расследование в срок (при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого иной меры пресечения). Дальнейшее продление срока осуществляется прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями до 6 месяцев (согласно ч. 3 ст. 127 УПК).

О продлении срока содержания под стражей следователь выносит мотивированное постановление о возбуждении ходатайства и представляет его прокурору не позднее чем за 5 суток до истечения срока содержания под стражей, а при продлении названного срока на период более 6 месяцев – за 10 суток.

Аналогично постановлению о заключении под стражу может быть обжаловано и решение прокурора о продлении срока содержания под стражей в порядке, предусмотренном ст. 143 УПК.

На время, необходимое обвиняемому и его защитнику для ознакомления с материалами уголовного дела (имеется в виду после окончания предварительного расследования), срок содержания под стражей продлевается в порядке, установленном положениями УПК.

После того как уголовное дело будет направлено в суд, то продление срока содержания под стражей осуществляется судом, в производстве которого находится дело, при этом вопрос о дальнейшем содержании обвиняемого под стражей рассматривается в срок не более 10 суток до истечения каждого месяца срока содержания обвиняемого под стражей. В этом случае суд своим постановлением либо продлевает срок содержания обвиняемого под стражей, либо отменяет или изменяет меру пресечения. Ч. 13 ст. 127 УПК гласит, что обвиняемый не может содержаться под стражей по уголовному делу, находящемуся в производстве любого суда, более 6 месяцев со дня поступления уголовного дела в суд и до постановления приговора, а по делам в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, – более 12 месяцев. Что касается срока содержания обвиняемого под стражей со дня постановления приговора и до его вступления в законную силу, то он не может превышать 3 месяцев, а по делам в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, – 6 месяцев. Постановление суда о продлении срока содержания под стражей может быть обжаловано в вышестоящий суд, решение которого является окончательным.

Согласно ч. 13¹ ст. 127 УПК по делу в отношении лица, обвиняемого в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, когда рассмотрение уголовного дела судом до истечения срока содержания обвиняемого под стражей, невозможно, а по обстоятельствам уголовного дела мера пресечения не может быть изменена, суд вправе не позднее 10 суток до истечения этого срока возбудить ходатайство о продлении срока содержания под стражей на время, необходимое для рассмотрения уголовного дела судом. Далее Председатель Верховного Суда не позднее 5 суток со дня получения этого ходатайства обязан вынести одно из следующих постановлений:

1) о продлении срока содержания обвиняемого под стражей на время, необходимое для рассмотрения уголовного дела судом, но не свыше 6 месяцев;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства суда.

Руководствуясь ч. 14 ст. 127 УПК при направлении уголовного дела в суд для нового судебного разбирательства (имеется в виду после отмены приговора), по которому срок содержания под стражей уже истек, а по обстоятельствам дела мера пресечения в виде содержания под стражей не может быть изменена, продление срока производится судом. Однако при возвращении прокурором (его заместителем) для производства дополнительно предварительного расследования уголовного дела, по которому срок содержания обвиняемого под стражей уже истек, а по обстоятельствам дела мера пресечения не может быть изменена, продление срока содержания производится прокурором (его заместителем) в пределах одного месяца. Об этом прокурором (его заместителем) выносятся соответствующее постановление.

Касательно срока содержания обвиняемого под стражей по делу, поступившему для направления в суд, то он может быть продлен прокурором (или его заместителем) на срок до 5 суток, по сложным и многоэпизодным уголовным делам – до 15 суток. В случае же заявления обвиняемым ходатайства об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным статьей 88¹ УК, этот срок продлевается на время, необходимое для рассмотрения в установленном порядке данного ходатайства.

8.3 Иные меры процессуального принуждения

К обвиняемому (подозреваемому) могут применяться такие **меры процессуального принуждения**, как обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество и некоторые другие (согласно ч. 1 ст. 128 УПК).

В случаях, предусмотренных положениями УПК, орган уголовного преследования или суд вправе применить к потерпевшему, свидетелю и другим лицам, участвующим в уголовном процессе, следующие меры: обязательство о явке, привод, денежное взыскание.

Рассмотрим весь перечень иных мер процессуального принуждения.

Обязательство о явке. В соответствии с положениями ст. 129 УПК при наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый (обвиняемый), к которому не применена мера пресечения, может уклониться от участия в следственных действиях или в судебном разбирательстве либо от явки по вызову (имеется в виду без уважительных причин), у названных лиц может быть взято письменное обязательство своевременно являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс. Обязательство также подразумевает, что в случае перемены места жительства, указанные выше лица, должны незамедлительно сообщить об этом.

В случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, свидетель могут быть по мотивированному постановлению органа дознания, следователя, прокурора, судьи или по определению суда подвергнуты *приводу*. О наличии причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, лицо, его получившее, в обязательном порядке должно уведомить орган, который его вызвал. Привод осуществляется исключительно ОВД. Что касается непосредственно постановления о приводе, то оно объявляется лицу перед его исполнением, что удостоверяется его подписью на постановлении, причем привод не может производиться в ночное время.

Временное отстранение от должности. Как гласит УПК, отстранение от должности заключается в запрещении подозреваемому (обвиняемому) исполнять должностные полномочия, выполнять работу, которую они выполняли, или заниматься деятельностью, которой они занимались, о чем выносится соответствующее постановление, подлежащее немедленному исполнению.

Прокурор (его заместитель), либо Председатель Следственного комитета, Председатель Комитета государственной безопасности или лица, исполняющие их обязанности, а также следователь с санкции прокурора (его заместителя) либо суд вправе отстранить от должности подозреваемого (обвиняемого), если есть достаточные основания полагать, что, оставаясь в должности, они будут препятствовать предварительному расследованию и судебному разбирательству дела, возмещению причиненного преступлением вреда или продолжать заниматься деятельностью, связанной с пребыванием в этой должности.

Временное отстранение от должности отменяется, когда в этой мере отпадает необходимость, и согласно следующим документам: определению суда либо постановлению судьи, прокурора (его заместителя), либо постановлениям Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности, либо постановлению следователя с согласия прокурора (или его заместителя). Постановление об отмене временного отстранения подозреваемого (обвиняемого) от должности направляется по месту их работы (согласно ч. 4 ст. 131 УПК).

Наложение ареста на имущество. Оно подразумевает объявление собственнику или владельцу запрета на распоряжение, а в необходимых случаях и пользование этим имуществом либо в изъятии имущества и передаче его на хранение (ч. 2 ст. 132 УПК).

В целях обеспечения возмещения ущерба (вреда), уплаты дохода, полученного преступным путем, гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества орган дознания, следователь, прокурор и суд вправе наложить арест на имущество подозреваемого, обвиняемого или других лиц за их действия. Наложение ареста на имущество, находящееся в жилище и ином законном владении, производится только (ч. 1 ст. 132 УПК): с согласия собственника или проживающих в них совершеннолетних лиц; с санкции прокурора (его заместителя) либо по постановлению Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности и некоторых других компетентных лиц.

В обязательном порядке о наложении ареста на имущество выносится мотивированное постановление и составляется протокол описи арестованного имущества, причем арест не может быть наложен на залог, а также на имущество, являющееся предметами первой необходимости, перечень которых содержится в приложениях к УИК. В некоторых случаях при наложении ареста на имущество может участвовать специалист, который определяет стоимость имущества.

В соответствии с положениями ч. 8 ст. 132 УПК наложение ареста на имущество отменяется постановлением органа, в производстве которого находится данное дело, когда в этой мере отпадает необходимость. Это постановление может быть также отменено в случае заявления подозреваемым, обвиняемым или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, ходатайства об освобождении имущества от ареста для его реализации в целях возмещения ущерба, причиненного преступлением, а также уплаты дохода, полученного преступным путем, под контролем органа, в производстве которого находится дело.

Временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь. Это ограничение заключается в запрещении подозреваемому (обвиняемому) покидать пределы страны, о чем выносится соответствующее постановление. Данная мера процессуального принуждения применяется при наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый (или обвиняемый), не содержащийся под стражей, могут уклониться от участия в следственных действиях или в судебном разбирательстве либо от явки по вызову без уважительных причин, покинув пределы страны, поэтому орган дознания, следователь, прокурор и суд вправе временно ограничить их право на выезд (ч. 2 ст. 132¹ УПК).

Существует перечень причин, при наличии которых подозреваемому (обвиняемому) с данной мерой принуждения может быть разрешен выезд за пределы страны на определенный срок (ч. 3 ст. 132¹ УПК):

- необходимость их участия в уголовном процессе за пределами Республики Беларусь;
- оказание им медицинской помощи, которая не может быть оказана в Республике Беларусь;
- тяжелое заболевание или смерть близкого родственника, проживающего за пределами Республики Беларусь.

О предоставлении разрешения на выезд выносится соответствующее постановление. Когда в этой мере отпадает необходимость, то она отменяется постановлением органа, ведущего уголовный процесс, в производстве которого находится уголовное дело.

Орган, ведущий уголовный процесс, возлагает на себя следующие обязательства: объявление подозреваемому (обвиняемому) постановления о применении или отмене данной меры; разъясняет им порядок его обжалования и вручает копию постановления. Выполнение указанных действий удостоверяется подписями подозреваемого (обвиняемого) и должностного лица, объявившего постановление (согласно ч. 5 ст. 132¹ УПК).

В соответствии с ч. 6 ст. 132¹ УПК при применении меры процессуального принуждения в виде временного ограничения права на выезд из республики орган, ведущий уголовный процесс, не позднее одного дня с даты принятия соответствующего решения направляет сведения о подозреваемом (обвиняемом) для включения в банк данных о гражданах Республики Беларусь, право на выезд которых временно ограничено.

Положениями ст. 134 УПК регламентируется порядок наложения денежного взыскания и обращения залога в доход государства. Денежное взыскание, предусмотренное ч. 4 ст. 121 УПК, налагается судом. Основанием для этого является протокол о нарушении порядка личного поручительства, составленный органом уголовного преследования.

9 ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ. ГРАЖДАНСКИЙ ИСК

9.1 Ходатайства и жалобы: сроки, подача, порядок рассмотрения и обжалования. Обжалование и опротестование действий и решений органа, ведущего уголовный процесс

Согласно ч. 6 ст. 135 УПК, **ходатайство** – это просьба участника уголовного процесса, обращенная к органу, ведущему уголовный процесс, о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений в целях: установления обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу; обеспечения прав и законных интересов обратившегося лица.

В соответствии с ч. 1 ст. 136 УПК заявление ходатайств возможно в любой стадии уголовного процесса. В ходатайстве должно быть указано, для установления каких обстоятельств необходимо провести то или иное процессуальное действие или принять процессуальное решение.

Ходатайства могут быть письменными или устными. Письменные ходатайства приобщаются к уголовному делу, устные заносятся в протокол следственного действия или судебного заседания. Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь обратиться с ходатайством в той же или другой стадии уголовного процесса (ч. 2 ст. 136 УПК).

Как гласит ч. 2 ст. 137 УПК, ходатайство должно быть удовлетворено, если оно способствует всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, обеспечению прав и законных интересов участников уголовного процесса или других лиц. В соответствии с законом (ч. 3 ст. 137 УПК) в случае же полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства орган, ведущий процесс, выносит мотивированное постановление, которое не позднее 3 суток доводится до сведения лица, заявившего ходатайство.

Не лишним будет отметить, что подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, их представителям не может быть отказано в ходатайстве о допросе свидетелей, проведении экспертиз и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела. Необоснованный полный или частичный отказ в

удовлетворении таких ходатайств является существенным нарушением уголовно-процессуального закона. Решение по ходатайству может быть обжаловано прокурору или в суд.

В соответствии с Законом «Об обращениях граждан», **жалоба** – это требование о восстановлении прав, свобод и (или) законных интересов гражданина, нарушенных действиями (бездействием) должностных лиц государственных органов, иных организаций или граждан.

Жалобы указанных выше лиц на действия и решения органа дознания, лица производящего дознание и следователя подаются прокурору, кроме того жалобы на действия и решения последнего могут подаваться начальнику следственного подразделения. Жалобы на действия и решения прокурора подаются вышестоящему прокурору, а на действия и решения суда – в вышестоящий суд (ч. 1 ст. 139 УПК).

Что касается жалоб на решения органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования, уголовного преследования, об отказе в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам, то они обжалуются соответствующему прокурору или в суд по месту расследования дела.

Жалобы могут быть поданы в устной или письменной форме. Устные жалобы заносятся в протокол, который подписывают заявитель и должностное лицо, принявшее жалобу. К жалобе могут быть приложены дополнительные материалы (ч. 5 ст. 139 УПК).

Сроки подачи жалоб и порядок их рассмотрения регулируются в соответствии с положениями ст. 140 УПК. Жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, могут быть поданы в течение всего срока производства дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства. Касательно жалоб на решения об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования по делу либо уголовного преследования, то они подаются в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности.

Согласно закону запрещается поручать рассмотрение жалобы должностному лицу, действия которого обжалуются, либо утвердившему обжалуемое решение. Соответственно рассматривая жалобу, должностное лицо обязано всесторонне проверить изложенные в ней доводы и истребовать при необходимости дополнительные материалы.

В соответствии с положениями ч. 4 ст. 140 УПК должностное лицо, рассматривающее жалобу, обязано в пределах своих полномочий немедленно принять меры по восстановлению нарушенных прав и законных интересов участников уголовного процесса.

Моменты, касающиеся приостановления исполнения решения в связи с подачей жалобы, приведены в ст. 141 УПК. Согласно ей допускается

приостановление исполнения оспариваемого решения, за исключением жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест, продление срока содержания под стражей и домашнего ареста, а также на принудительное помещение в психиатрическое учреждение.

Согласно ч. 2 ст. 141 УПК Председатель Следственного комитета, Председатель Комитета государственной безопасности или лица, исполняющие их обязанности, чьи постановления о применении меры пресечения или производстве процессуальных действий обжалуются, вправе приостановить исполнение оспариваемого решения, за исключением уже приведенных видов жалоб.

Положениями ст. 142 УПК регулируется порядок рассмотрения жалоб на действия и решения органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора.

Начальник следственного подразделения, прокурор или судья в течение 10 суток по получении жалобы обязаны рассмотреть ее и уведомить заявителя о результатах рассмотрения.

В соответствии с ч. 2 ст. 142 УПК в результате рассмотрения жалобы начальником следственного подразделения или прокурором может быть принято решение о полном или частичном ее удовлетворении с отменой или изменением обжалуемого решения либо об отказе в удовлетворении жалобы. Принятое прокурором решение может быть обжаловано вышестоящему прокурору, который обязан рассмотреть жалобу по находящемуся в производстве органа дознания, лица, производящего дознание, следователя уголовного делу в течение 10 суток, а в остальных случаях – не позднее одного месяца со дня ее поступления.

Рассмотрение жалоб, касающихся отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения предварительного расследования либо уголовного преследования, отказа в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам производится единолично судьей с участием прокурора (ч. 3 ст. 142 УПК).

По описанным видам жалоб судья выносит мотивированное постановление об удовлетворении жалобы и отмене постановления или оставлении жалобы без удовлетворения. Постановление судьи об отмене постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования, об отказе в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам направляется руководителю соответствующего органа для возобновления производства по делу или для проведения дополнительной проверки по материалам (ч. 5 ст. 142 УПК). Постановление судьи по данным видам жалоб вступает в законную силу немедленно, но может быть обжаловано или опротестовано (в соответствии с правилами гл. 42 УПК).

Лицо, подавшее жалобу на действия и решения должностных лиц, перечисленных в ч. 7 ст. 142 УПК, о применении меры пресечения или производстве процессуальных действий, должно быть уведомлено о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке обжалования. Отказ в удовлетворении жалобы должен быть опять же мотивирован.

В ст. 143 УПК представлен порядок обжалования в суд следующих мер пресечения: задержания, заключения под стражу, домашнего ареста, продления срока содержания под стражей и домашнего ареста.

Именно жалобы лиц, содержащихся под стражей, на задержание, применение меры пресечения в виде заключения под стражу, продление срока содержания под стражей подаются в суд через администрацию места предварительного заключения. Что же касается жалоб лиц, содержащихся под домашним арестом, и иных лиц на задержание, применение меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продление срока содержания под стражей, домашнего ареста, то они подаются в орган, ведущий уголовный процесс.

В случае подачи жалобы через администрацию места предварительного заключения последняя обязана в течение 24 часов с момента получения жалобы направить ее в орган, ведущий уголовный процесс, о чем уведомляет лицо, подавшее жалобу, а также ряд должностных лиц и суд, принявших решение о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей (ч. 2 ст. 143 УПК).

В соответствии с положениями ч. 3 ст. 143 УПК орган, ведущий уголовный процесс, обязан в отношении задержанного в течение 24 часов, а в отношении заключенного под стражу и содержащегося под домашним арестом, – в течение 72 часов с момента получения жалобы направить ее в суд с приложением материалов по делу, подтверждающих законность и обоснованность применения соответствующих мер. Суд, в свою очередь, вправе также истребовать иные материалы, необходимые для разрешения жалобы.

Орган, осуществляющий уголовное преследование, а также суд, вынесший постановление о применении одной из мер пресечения, описанных в ч. 3 ст. 143 УПК, вправе представить свои обоснования законности и обоснованности задержания, заключения под стражу, домашнего ареста, продления сроков содержания под стражей и домашнего ареста.

По закону подача жалобы не приостанавливает действие решения о задержании, заключении под стражу, домашнем аресте или продлении сроков содержания под стражей и домашнего ареста.

В ст. 144 УПК охарактеризованы особенности судебной проверки законности и обоснованности применения перечисленных уже мер пресечения. Судебная проверка законности и обоснованности задержания

проводится в срок не более 24 часов, а заключения под стражу, домашнего ареста или продления сроков содержания под стражей или домашнего ареста – в срок не более 72 часов со времени поступления жалобы единолично судьей с обязательным участием прокурора.

Рассмотрение жалобы производится в закрытом судебном заседании, в котором вправе принимать участие только потерпевший, его представитель, защитник (если он участвует в деле), законные представители подозреваемого, обвиняемого, причем неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению жалобы. В необходимых случаях для участия в рассмотрении жалобы судья вправе вызвать задержанного, лицо, содержащееся под стражей, домашним арестом (согласно ч. 2, 3 ст. 144 УПК).

Особенности производства судебного заседания по рассмотрению жалобы регулируются ч. 4 ст. 144 УПК. По результатам судебной проверки судья выносит одно из следующих постановлений (согласно ч. 5 ст. 144 УПК):

1) об освобождении задержанного, отмене меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и освобождении его из-под стражи, домашнего ареста в случае установления:

а) нарушения определенным рядом лиц требований ст. 108, 110, 114, 125–127 УПК;

б) нарушения права подозреваемого, обвиняемого на защиту;

в) необоснованности применения задержания, заключения под стражу или домашнего ареста;

г) несоответствия предъявленного обвинения содержанию постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или о продлении сроков содержания под стражей или домашнего ареста.

При этом судья обязан применить в отношении лица, освобожденного из-под стражи, домашнего ареста, иную меру пресечения и разъяснить, что в случае нарушения условий примененной судом меры пресечения лицо может быть вновь заключено под стражу или домашний арест;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

В положениях ст. 145 УПК представлен порядок опротестования и обжалования постановления судьи.

Что касается постановления судьи по жалобе об освобождении задержанного или лица, содержащегося под стражей, домашним арестом, то оно вступает в законную силу по истечении 24 часов с момента вынесения. Соответственно в течение этого срока оно может быть опротестовано прокурором, а также обжаловано потерпевшим или его представителем в вышестоящий суд, причем принесение протеста или подача жалобы приостанавливают исполнение постановления судьи.

Положения УПК гласят, что на постановление судьи об оставлении жалобы без удовлетворения лицо, подавшее первоначальную жалобу, может следом в течение 24 часов подать жалобу в вышестоящий суд.

Согласно ч. 3, 4 ст. 145 УПК протесты и жалобы (имеется в виду на постановление судьи суда первой инстанции) подаются через судью, вынесшего постановление, который их вместе с другими материалами направляет в вышестоящий суд в течение 24 часов. Данные протесты и жалобы должны быть рассмотрены единолично судьей вышестоящего суда в течение 3 суток со дня поступления с обязательным участием прокурора.

Следовательно, в соответствии с ч. 6 ст. 145 УПК решение вышестоящего суда вступает в законную силу немедленно, причем является окончательным и дальнейшему обжалованию не подлежит, однако оно может быть опротестовано в порядке надзора уполномоченными на то лицами.

Что касается повторного обжалования законности задержания либо заключения под стражу, домашнего ареста, то оно не допускается. В то же время в случае оставления без удовлетворения жалобы на продление срока содержания под стражей или домашнего ареста допускается повторная подача жалобы при каждом новом продлении данного срока. Повторное применение меры пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста после их отмены возможно лишь в случаях, описанных в ч. 9 ст. 145 УПК.

Жалобы (протесты) на приговор или постановление суда первой инстанции подаются в соответствии с правилами гл. 39 УПК. Жалобы (протесты), ходатайства о пересмотре приговоров и постановлений, вступивших в законную силу, подаются в соответствии с правилами гл. 42 УПК (согласно ст. 147 УПК).

9.2 Гражданские иски, рассматриваемые в уголовном процессе: предъявление, признание, отказ

В соответствии со ст. 22 Конституции все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов. Следовательно, в случае нарушения этих самых прав физическое или юридическое лицо может обратиться в суд с требованием (иском) о защите его прав. Такие иски обычно рассматриваются в порядке гражданского судопроизводства. Однако здесь рассмотрены именно те гражданские права, которые нарушаются непосредственно преступными действиями или общественно опасными деяниями, причем такой иск может быть рассмотрен в уголовном процессе.

С учетом вышеизложенного **гражданский иск в уголовном процессе** – это обращенное в порядке, установленном УПК, требование гражданского истца к обвиняемому или гражданскому ответчику о возмещении физического, имущественного или морального вреда, причиненного непосредственно преступлением или общественно опасным деянием.

Совместное рассмотрение и разрешение гражданского иска и уголовного дела обусловлено и тем, что точное установление размера вреда имеет не только гражданско-правовое, но и уголовно-правовое значение, поскольку в ряде случаев без этого не может быть решен главный вопрос уголовного процесса – о виновности и мере наказания.

Согласно ч. 3 ст. 148 УПК доказывание гражданского иска, предъявленного в ходе производства по уголовному делу, производится в порядке, предусмотренном УПК. Если процессуальные отношения, возникшие в связи с гражданским иском, не урегулированы УПК, то применяются нормы гражданского процессуального законодательства, при условии, что они не противоречат УПК.

Основаниями гражданского иска являются: факт совершения преступления (общественно опасного деяния); наличие вреда на стороне истца; причинная связь между преступлением (общественно опасным деянием) и наступившим вредом.

В круг лиц, обладающих правом на предъявление гражданского иска, в соответствии с положениями УПК входят: физическое или юридическое лицо, понесшие вред от преступления (ч. 1 ст. 149 УПК); законные представители несовершеннолетних, а также лиц, признанных в установленном порядке недееспособными (ч. 2 ст. 149 УПК); прокурор.

Прокурор предъявляет или поддерживает заявленный по делу гражданский иск, если это требует защита прав граждан, юридических лиц, государственных или общественных интересов (ч. 6 ст. 149 УПК). Прокурорами преимущественно предъявляются иски, связанные с возмещением средств, затраченных на лечение граждан, потерпевших от преступных действий.

Положениями ст. 149 УПК оговорены и другие особенности предъявления гражданского иска:

- неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, не препятствует признанию лица гражданским истцом в уголовном процессе (ч. 4);

- лицо, не предъявившее гражданский иск в уголовном процессе, а равно лицо, чей иск судом оставлен без рассмотрения, вправе предъявить его в порядке гражданского судопроизводства (ч. 5);

- гражданский иск в уголовном процессе рассматривается судом вместе с уголовным делом (ч. 7);

– суд при постановлении приговора вправе по собственной инициативе разрешить вопрос о возмещении вреда, причиненного преступлением, в том случае, если гражданский иск остался непредъявленным (ч. 8).

В соответствии со ст. 150 УПК орган уголовного преследования или суд, установив, что преступлением или общественно опасным деянием невменяемого причинен вред физическому или юридическому лицу, разъясняют им или их представителям право предъявить гражданский иск, о чем составляется протокол или делается письменное уведомление. Физическое или юридическое лицо, предъявившее иск, признается гражданским истцом путем вынесения постановления.

При отсутствии предусмотренных ст. 149 УПК оснований для предъявления гражданского иска физическому или юридическому лицу, предъявившим иск, может быть отказано в признании гражданскими истцами, о чем орган, ведущий уголовный процесс, выносит мотивированное постановление и разъясняет право его обжалования (ч. 1 ст. 151 УПК).

После предъявления иска и установления лица, несущего материальную ответственность за вред, причиненный преступлением или предусмотренным уголовным законом общественно опасным деянием невменяемого, данное лицо признается гражданским ответчиком.

Одним из основных вопросов при рассмотрении гражданского иска, предъявленного в уголовном процессе, является вопрос об основаниях, условиях, объеме и способе возмещения вреда, которые определяются в соответствии с нормами действующего законодательства (или международными соглашениями и нормами права иностранного государства).

В ст. 154 УПК оговорен ряд особенностей отказа от гражданского иска.

9.2.1 Решение по гражданскому иску. Обеспечение гражданского иска и исполнения приговора в части конфискации имущества

В соответствии с ч. 1 ст. 155 УПК при постановлении обвинительного приговора или вынесении постановления о применении принудительной меры суд в зависимости от доказанности оснований и размеров гражданского иска удовлетворяет иск полностью или частично либо отказывает в его удовлетворении. Размер имущественного вреда, подлежащего возмещению, определяется судом исходя из стоимости имущества на день вынесения приговора, постановления, а размер физического и морального вреда – исходя из наступивших последствий. Следует иметь в виду, что вред, причиненный

гражданину или юридическому лицу, подлежит, как правило, возмещению в полном объеме.

Согласно ч. 2 ст. 155 УПК в случаях удовлетворения иска полностью или частично суд устанавливает и отмечает в приговоре, постановлении срок для добровольного исполнения приговора в части гражданского иска.

При постановлении оправдательного приговора, а равно вынесении постановления о прекращении производства по делу или по применению принудительных мер безопасности и лечения суд осуществляет следующие действия:

1) отказывает в удовлетворении гражданского иска, если не установлено общественно опасное деяние, либо не доказано участие обвиняемого в совершении преступления или предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

2) оставляет иск без рассмотрения в случае оправдания обвиняемого за отсутствием в деянии состава преступления либо прекращения производства по уголовному делу за отсутствием оснований для применения принудительных мер безопасности и лечения к лицу, которое по характеру совершенного им деяния и своему состоянию не представляет опасности для общества.

Если уголовное дело прекращается по основаниям, указанным в п. 3-9 ч. 1 ст. 29 и ст. 30 УПК, то суд оставляет гражданский иск без рассмотрения.

В случае совершения преступления, за которое предусмотрена конфискация имущества, органы уголовного преследования обязаны, при наличии достаточных данных о причинении вреда преступлением или общественно опасным деянием невменяемого, принять меры по обеспечению гражданского иска и исполнения приговора в части конфискации имущества, заключающиеся (согласно ч. 1 ст. 156 УПК):

1) в выявлении имущества, на которое может быть наложен арест;

2) наложении в порядке, предусмотренном ст. 132 УПК, ареста на имущество обвиняемого или лиц, несущих материальную ответственность за вред, причиненный преступными действиями обвиняемого или общественно опасным деянием невменяемого;

3) обеспечении сохранности имущества до разрешения уголовного дела в судебном разбирательстве.

Согласно закону, если меры по обеспечению гражданского иска и исполнения приговора в части конфискации имущества не были приняты на стадии предварительного расследования, то суд вправе до вступления приговора, постановления в законную силу постановить о принятии этих мер.

При постановлении обвинительного приговора суд может отказать в иске в случаях, если: вред определённому лицу не был причинён или был

причинён не в результате совершённого преступления; отсутствовала вина гражданского ответчика; вред был причинён не охраняемым законом общественным отношениям.

9.2.2 Варианты определения и возмещения имущественного вреда

Как было отмечено выше, для определения размера имущественного вреда применяются цены, действующие на день постановления приговора, однако в случае отсутствия таковых необходимо исходить из индекса цен, определяемых Министерством статистики и анализа.

Для определения размера указанного вреда в расчет должны браться рыночные цены. В то же время следует принимать во внимание, что в предусмотренных законодательством случаях могут применяться цены, установленные или регулируемые уполномоченными на то государственными органами (ст. 394 ГК). В частности, государством урегулированы цены на отдельные виды сельскохозяйственной продукции. При определении размера ущерба нужно учитывать износ имущества, а также то, что из суммы, подлежащей взысканию, должна быть исключена та их часть, которую гражданский истец каким-либо образом сберег.

К реальному ущербу относятся и так называемые сопутствующие убытки, возникающие в связи с тем, что потерпевший предпринимал определенные действия в целях сглаживания последствий вреда (например, это могут быть расходы на дополнительное питание, протезирование и т.д.).

В рамках уголовного процесса допускается как возмещение причиненных убытков, так и возмещение вреда в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправления повреждений вещи и т.п.). Критерием выбора того или иного способа возмещения ущерба является своевременное и полное восстановление нарушенных прав гражданского истца несмотря на то, что, согласно ст. 951 ГК, лицо, ответственное за причинение вреда, прежде всего обязано возместить вред в натуре.

При наличии каких-либо осложнений, связанных с установлением стоимости имущества, должны назначаться соответствующие экспертизы.

Характер и объем вреда, причиненного повреждением здоровья, определяется исходя из требований ст. 954 ГК.

В соответствии со ст. 970 ГК, размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему страданий, а также степени вины причинившего вред.

Необходимо отметить, что в силу ст. 952 ГК вред, причиненный вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Кроме того, если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала

возникновению вреда или его увеличению, то в зависимости от степени вины потерпевшего размер возмещения должен быть уменьшен. Однако вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья (расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование и т.д.).

Согласно ч. 3 ст. 155 УПК при невозможности произвести подробный расчет по гражданскому иску без отложения разбирательства уголовного дела суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передать вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства.

10 ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ, ИЗДЕРЖКИ И ДОКУМЕНТЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

10.1 Процессуальные сроки

Сроки, установленные УПК, исчисляются часами, сутками и месяцами. При исчислении срока учитывается и нерабочее время, но не принимаются во внимание тот час и сутки, которыми начинается течение срока (ч. 1 ст. 158 УПК). Соответственно строгое соблюдение уголовно-процессуальных норм невозможно без соблюдения процессуальных сроков.

Процессуальные сроки – это время, установленное законом для совершения процессуальных действий, принятия процессуальных решений, начала и завершения производства на конкретной стадии уголовного процесса. Установление процессуальных сроков направлено на обеспечение своевременной защиты прав и законных интересов участников процесса, быстрого и эффективного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел.

Международными нормами установлено право каждого, при рассмотрении уголовного дела, на справедливое его публичное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основе закона (п. 1 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод), а также на осуществление судопроизводства по уголовным и гражданским делам без неоправданной задержки (п. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах).

В зависимости от степени определенности сроков различают три вида уголовно-процессуальных норм: предписывающие немедленное совершение уголовно-процессуального действия; устанавливающие конкретно определенные сроки; не устанавливающие конкретных сроков, но разрешающие совершение определенных действий в течение общих сроков [17, 19].

В соответствии с положениями ст. 158 УПК:

– срок, исчисляемый часами, начинается с момента окончания часа, в котором совершено соответствующее процессуальное действие, и истекает в соответствующий час окончания срока (ч. 2);

– срок, исчисляемый сутками и месяцами, начинается с момента 0 часов следующих суток и истекает в 24 часа последних суток или последнего

числа соответствующего месяца. Если месяц не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последние сутки этого месяца (ч. 3);

– в том случае, если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем срока считается первый следующий за ним рабочий день, кроме случаев исчисления срока при задержании, содержании под стражей, домашнем аресте и нахождении в психиатрическом учреждении (ч. 4).

Наличие процессуальных сроков дисциплинирует всех участников процесса, обязывает их своевременно осуществлять установленные действия.

Согласно ст. 159 УПК срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство или иной документ до истечения срока сданы на почту, что подтверждается наличием штемпеля на конверте, заявлены или переданы лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в психиатрическом учреждении, – если жалоба или иной документ сданы до истечения срока администрации места содержания под стражей или психиатрического учреждения.

В отношении процессуальных сроков в законодательстве предусмотрены два института – институт продления срока и институт восстановления пропущенного срока. Продление процессуальных сроков – продолжение сроков совершения процессуальных действий или применения мер процессуального принуждения. Законом оговорено, что в случае невозможности совершения процессуальных действий и принятия решений в установленные сроки, они могут быть продлены лишь в случаях и порядке, предусмотренных УПК.

Восстановление процессуального срока – возобновление его действия в отношении осуществления права, если срок реализации права был пропущен по уважительным причинам. Уважительными причинами пропуска того или иного срока считаются: тяжелое заболевание, командировка, стихийное бедствие и другие подобные обстоятельства.

Пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен постановлением органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи или определением суда. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован и опротестован соответственно в установленном УПК порядке (ч. 1 ст. 161 УПК).

По ходатайству заинтересованного лица исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено органом уголовного преследования и судом до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока (согласно ч. 2 ст. 161 УПК).

Существование институтов продления и восстановления процессуальных сроков обусловлено необходимостью решения задач уголовного процесса и обеспечения прав и законных интересов его

участников.

10.2 Процессуальные издержки

Процессуальные издержки – это предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством денежные расходы органов уголовного преследования и суда, понесенные при производстве по конкретному уголовному делу в связи с необходимостью компенсации затрат определенным лицам. В соответствии с ч. 1 ст. 162 УПК процессуальные издержки состоят из сумм:

1) выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым на покрытие их расходов по явке к месту проведения процессуальных действий и обратно, в качестве суточных и т.п.;

2) выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, не имеющим постоянного заработка, за отвлечение их от обычных занятий;

3) выплачиваемых потерпевшим, гражданским истцам и их представителям, свидетелям, понятым, работающим и имеющим постоянный заработок в возмещение недополученной ими заработной платы за все время, затраченное в связи с вызовом в орган, ведущий уголовный процесс;

4) выплачиваемых экспертам, специалистам, переводчикам в виде вознаграждения за выполнение ими своих обязанностей в процессе, кроме случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания;

5) выплачиваемых государством организации, в которой работал эксперт, специалист или переводчик, если они выполняли свои обязанности в порядке служебного задания;

6) выплачиваемых за оказание защитниками юридической помощи в случае освобождения подозреваемого, обвиняемого от ее оплаты либо участия адвоката при производстве дознания, предварительного следствия или в судебном заседании по назначению без заключения соглашения с клиентом;

7) ушедших на хранение и пересылку вещественных доказательств;

8) ушедших на проведение экспертизы в экспертных учреждениях;

9) израсходованных в связи с розыском обвиняемого, скрывшегося от органа уголовного преследования и суда;

10) ежемесячного государственного пособия, выплачиваемого подозреваемому, обвиняемому в случае их временного отстранения от должности;

11) иных расходов, понесенных при производстве по уголовному делу (в частности, суммы, выплаченные за стоимость вещей, пришедших в негодность при производстве экспертиз, затраты на производство судебно-следственных экспериментов и т.п.).

Следует знать, что суммы, указанные в пп. 1–5, выплачиваются по постановлению соответствующих должностных лиц только после выполнения лицами, перечисленными в этих пунктах, обязанностей в уголовном процессе. Возмещение же расходов и выплата вознаграждения производятся из бюджетных средств, выделяемых органам уголовного преследования и суду на эти цели, и выплачиваются по постановлению.

В соответствии с ч. 2 ст. 162 УПК средний заработок, сохраняемый за лицом, вызываемым в качестве потерпевшего и его представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика и понятого, по месту его работы за все время, затраченное им в связи с вызовом в орган уголовного преследования или в суд, включается в процессуальные издержки по требованию организации, выплатившей его.

Сведения о процессуальных издержках по уголовному делу должны отражаться в справке, которая прилагается к постановлению о передаче дела прокурору для направления в суд.

Взыскание процессуальных издержек. Процессуальные издержки взыскиваются с осужденных, обвиняемых или подозреваемых либо могут быть приняты на счет государства (ч. 1 ст. 163 УПК). В случае признания обвиняемого виновным суд обязан взыскать с него процессуальные издержки, за исключением сумм, выплаченных переводчику, а также защитнику в случаях освобождения подозреваемого или обвиняемого от оплаты за услуги адвоката. Согласно ч. 2 ст. 163 УПК процессуальные издержки взыскиваются также с лица, признанного виновным, но освобожденного от наказания, а также с осужденного без назначения наказания либо с применением мер административного взыскания.

В соответствии с законом, если переводчик, эксперт или специалист выполняли свои функции в порядке служебного задания, то оплата их труда возмещается государством организации, в которой они работали.

В случае оправдания обвиняемого или прекращения производства по уголовному делу в соответствии с положениями ч. 5 ст. 163 УПК процессуальные издержки принимаются на счет государства. Суд обязывает обвиняемого оплатить издержки, связанные с обвинением, по которому он признан виновным. Процессуальные издержки принимаются на счет государства в случае установленной в предусмотренном законом порядке имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы.

Если по делу признаны виновными несколько лиц, суд постановляет, в каком размере процессуальные издержки должны быть взысканы с каждого из них, при этом им учитываются: характер вины, степень ответственности за совершенное преступление, имущественное положение и т.д.

Что касается дел о преступлениях несовершеннолетних, не имеющих имущества и самостоятельного заработка, то здесь суд может возложить выплату процессуальных издержек на родителей несовершеннолетнего или лиц, их заменяющих.

При оправдании обвиняемого по делу частного обвинения суд взыскивает процессуальные издержки полностью или частично с лица, по заявлению которого было начато производство по уголовному делу. При прекращении производства по уголовному делу за примирением потерпевшего с обвиняемым процессуальные издержки взыскиваются с обоих или с одного из них.

10.3 Процессуальные документы

Движение уголовного дела было бы невозможным, если бы в каждую последующую стадию не передавалась многочисленная информация, полученная на предыдущей стадии. Так, процессуальная деятельность была бы невозможной без материалов, собранных в ходе предварительного расследования, а без зафиксированной информации о ходе и результатах судебного разбирательства невозможно функционирование кассационной и надзорной инстанций. Также без оперирования ранее полученной информацией стал бы невозможным и прокурорский надзор. Кроме того, для осуществления своих прав и выполнения процессуальных обязанностей участники процесса должны обладать сведениями об обстоятельствах дела, изложенными в разного рода документах.

Процессуальные документы – это составляемые органами, ведущими уголовный процесс, акты, в которых отражаются ход и содержание уголовно-процессуальной деятельности. Все процессуальные документы должны отвечать следующим основным требованиям: соответствовать тому закону, которым предусмотрено их составление; соответствовать по своему содержанию фактическим обстоятельствам, установленным материалами дела; быть логичными, краткими, ясными и грамотно написанными.

В зависимости от стадии, на которой находится уголовное дело, процессуальные документы подразделяются на досудебные и судебные, в зависимости от содержания – на документы [19]:

- в которых закрепляются решения органов, ведущих уголовный процесс (постановления, приговоры);
- в которых закрепляются ход и результаты уголовно-процессуальной деятельности и возникающие в ходе и по поводу этой деятельности правоотношения (протоколы, сообщения, объяснения и т.д.);
- иные документы (расписки, подписки, запросы, повестки и т.д.).

Протокол – документ, в котором удостоверяется факт производства, содержание и результаты процессуальных действий, составленный в порядке, установленном УПК (п. 34 ст. 6 УПК). Протокол является основным средством фиксации во всех стадиях уголовного процесса. На стадии возбуждения уголовного дела составляются протоколы устного заявления о преступлении или явки с повинной. В ходе предварительного расследования составляются протоколы следственных действий, в которых содержатся сведения о фактах, и протоколы о выполнении процессуальных действий по обеспечению прав участников процесса. На стадии судебного разбирательства ведется протокол судебного заседания.

Требования к содержанию, форме и разъяснению протоколов изложены в положениях ст. 193–195, 308 УПК. В соответствии с ними протокол состоит из двух частей: вводной и описательной. Во *вводной части* протокола должны быть указаны: место и дата его составления; должности и фамилии лиц, производящих процессуальное действие; фамилии лиц, принимавших участие в процессуальном действии, их адреса; время начала и окончания действия; сведения о разъяснении прав и обязанностей участников процессуального действия и др. В *описательной части* излагается содержание и последовательность произведенных процессуальных действий, полученные результаты, а также все существенные для дела обстоятельства. С протоколом должны быть ознакомлены все участники процессуального действия, их замечания и дополнения заносятся в протокол. Протокол подписывается всеми участниками определенного процессуального действия.

Наряду с протоколами важную часть следственного и судебного делопроизводства составляют процессуальные документы, в которых фиксируется решение органа уголовного преследования и суда. Свои решения по уголовному делу должностные лица, ведущие процесс, облачают в форму постановлений (определений) и приговора.

Постановление – любое, помимо приговора, решение, вынесенное судьей либо судом или органом уголовного преследования при производстве по уголовному делу (п. 26 ст. 6 УПК).

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 (п. 30 ст. 6 УПК).

Все решения состоят из трех частей: вводной, описательной, резолютивной.

В ходе уголовного судопроизводства могут составляться процессуальные документы, которые обусловлены общими требованиями делопроизводства: сопроводительные письма, запросы, требования и т.п.

Правильное отражение совершаемых в ходе производства по уголовному делу процессуальных действий и принимаемых процессуальных решений в документах – одно из важнейших условий соблюдения уголовно-процессуальной формы.

11 СТАДИИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

11.1 Общая характеристика

Закон устанавливает порядок прохождения производства по уголовному делу до суда и в судебных стадиях, который должен содержать оптимальные условия для реализации задач этой деятельности. Производство по делу проходит определенные этапы, именуемые **стадиями уголовного процесса**.

Стадии – это взаимосвязанные, но относительно самостоятельные части процесса, отделенные друг от друга итоговым процессуальным решением и характеризующиеся непосредственными задачами, органами и лицами, участвующими в производстве по делу, порядком процессуальной деятельности и характером уголовно-процессуальных отношений.

Совокупность стадий, связанных между собой общими задачами и принципами процесса, образует систему уголовного процесса. Стадии уголовного процесса чередуются, сменяют одна другую в строгой последовательности, при которой в каждой последующей стадии проверяются результаты предыдущей или решаются присущие только этой стадии вопросы.

Уголовный процесс состоит из обычных и исключительных стадий. К обычным относят: возбуждение уголовного дела; предварительное расследование; назначение и подготовка судебного разбирательства; судебное разбирательство; кассационное производство; исполнение приговора; к исключительным – производство в порядке надзора и возобновление производства по делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Возбуждение уголовного дела (разд. VII УПК) – это первая стадия уголовного процесса. Она состоит из принятия дознавателем, органом дознания, следователем и прокурором поступившего сообщения о преступлении, обязательной его проверки и принятия по результатам рассмотрения сообщения о преступлении решения – о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела.

Предварительное расследование (разд. VIII УПК) – это вторая стадия уголовного процесса и одновременно досудебного производства. Это деятельность органов дознания, дознавателя, следователя по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основе которых устанавливаются имеющие значение для дела обстоятельства. Предварительным расследованием

называется потому, что окончательное установление обстоятельств преступления происходит в ходе рассмотрения дела в суде. Закон предусматривает две формы предварительного расследования: предварительное следствие и дознание.

Возбуждение уголовного дела и предварительное расследование составляют *досудебное производство* (часть вторая УПК) – уголовный процесс с момента получения сообщения о преступлении до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу. Вторая часть уголовного процесса – судебное производство.

Судебное производство (часть третья УПК) – это, прежде всего, производство по уголовному делу в суде первой инстанции (разд. IX УПК). Оно включает в себя назначение и подготовку судебного разбирательства и непосредственно само судебное разбирательство.

На стадии *назначения и подготовки судебного разбирательства* судья единолично, знакомясь с делом, выясняет: имеются ли в деле фактические и юридические основания для рассмотрения его в судебном заседании, и в случае наличия таких оснований производит необходимые подготовительные действия к судебному заседанию и назначает судебное разбирательство.

Судебное разбирательство – это четвертая стадия уголовного процесса, представляющая собой рассмотрение дела по существу, т.е. осуществление правосудия. В судебном заседании устанавливается: 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется лицо; 2) доказано ли, что деяние совершил обвиняемый; 3) является ли это деяние преступлением и какой статьей УК предусмотрена ответственность за его совершение; 4) виновен ли обвиняемый в совершении этого деяния, а также разрешаются другие вопросы, имеющие значение для правильного рассмотрения уголовного дела. Судебное разбирательство завершается постановлением оправдательного или обвинительного приговора. В судебном заседании также решается вопрос о применении принудительных мер безопасности и лечения.

Кассационное производство (разд. X УПК) – пятая стадия уголовного процесса. Это производство по пересмотру приговоров, определений, постановлений, не вступивших в законную силу.

Исполнение приговора (разд. XI УПК), являясь шестой стадией уголовного процесса, включает в себя обращение к исполнению вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда и производство по рассмотрению и разрешению судом вопросов, связанных с исполнением приговора.

Стадия *надзорного производства* (разд. XII УПК) – регламентированная законом деятельность, состоящая в проверке управомоченными должностными лицами законности и обоснованности вступивших в

законную силу судебных решений, принесении протеста в порядке надзора, проверке судом законности и обоснованности опротестованного приговора, определения, постановления и вынесения решения по делу. Данная самостоятельная стадия уголовного процесса возникает, когда выясняется, что приговор незаконен, необоснован или несправедлив и судебная ошибка не исправлена в кассационном порядке.

Возобновление производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам – исключительная стадия уголовного процесса, в которой соответствующий вышестоящий суд производит проверку законности и обоснованности приговора, вступивших в законную силу, в связи с обнаружением новых, не известных при расследовании и рассмотрении дела обстоятельств, устанавливающих незаконность и необоснованность данного решения.

При изучении стадий уголовного процесса необходимо учитывать следующие обстоятельства:

1 Обычные стадии называются так потому, что подавляющее большинство уголовных дел поступательно переходит из одной стадии в другую. Исключительными стадии названы потому, что в них предусмотрен исключительный порядок проверки судебных постановлений, поскольку они вступили в законную силу.

2 Обычные стадии следуют друг за другом в жесткой последовательности. В порядке исключения могут отсутствовать стадия предварительного расследования по делам частного обвинения и стадия пересмотра не вступивших в законную силу судебных постановлений, если стороны не обжалуют и не опротестовывают эти постановления. Исключительные стадии жестко не связаны между собой и могут быть реализованы в любой последовательности.

3 Каждая обычная стадия является, с одной стороны, контрольной применительно к предыдущей, а с другой – подготовительной применительно к последующей стадии.

4 Уголовный процесс возникает в момент поступления сообщения о преступлении в орган дознания, к следователю или прокурору.

5 После обращения и приведения приговора в исполнение уголовный процесс нельзя считать безвозвратно окончанным ввиду возможного появления оснований для возбуждения производства в исключительных стадиях. При отсутствии этих оснований уголовный процесс завершается логическим итогом – исполнением вступившего в законную силу судебного решения.

11.2 Возбуждение уголовного дела

Значение стадии возбуждения уголовного дела. Сущность этой стадии состоит в том, что государственные органы и должностные лица в пределах их компетенции и определенного срока рассматривают сведения о совершенном или готовящемся преступлении, устанавливают наличие фактических и правовых оснований для начала производства по уголовному делу. Предпосылками к возбуждению уголовного дела являются данные, подтверждающие то обстоятельство, что само преступное деяние имело место в действительности. На стадии возбуждения уголовного дела **требуется выяснить ответы на следующие вопросы** [17, 19]:

- является ли носитель информации о преступном деянии поводом к возбуждению уголовного дела;
- содержит ли эта информация признаки преступления;
- по какой статье может быть квалифицировано преступное деяние;
- на основании каких данных признается, что факты, о которых получены сведения, действительно имели место;
- не следует ли по обстоятельствам содеянного провести осмотр места происшествия;
- возникает ли необходимость проведения предварительной проверки и если да, то какие проверочные действия должны быть проведены;
- вправе ли данный орган и конкретное должностное лицо разрешить вопрос о возбуждении уголовного дела;
- не установлены ли обстоятельства, препятствующие возбуждению уголовного дела;
- кому следует вести дознание или предварительное следствие в случае возбуждения уголовного дела;
- не относится ли преступление к частному и частно-публичному обвинению;
- какие меры должны быть приняты для предупреждения или пресечения уголовного деяния, для закрепления и сохранения следов преступления.

На этой стадии составляются следующие **процессуальные документы**: протокол устного заявления; протокол явки с повинной; протокол осмотра места происшествия; протокол задержания (ст. 110 УПК); запросы на предприятия, в учреждения и организации; получение объяснений.

Поводы и основания к возбуждению уголовного дела. Уголовное дело возбуждается при наличии определенных условий – поводов и оснований. **Повод к возбуждению уголовного дела** – установленный уголовно-процессуальным законом источник, из которого компетентные органы и должностные лица получают информацию о преступлении [19]. Поводами к возбуждению уголовного дела являются (ст. 166 УПК): заявления

граждан; явка с повинной; сообщения должностных лиц государственных органов, иных организаций; сообщения о преступлении в средствах массовой информации; непосредственное обнаружение сведений, указывающих на признаки преступления. Наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, а также исчезновение лица, если в течение 10 суток с момента подачи заявления ОРМ, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным (согласно ст. 167 УПК) являются **основаниями для возбуждения уголовного дела**.

Рассмотрим поводы к возбуждению уголовного дела более подробно.

Заявления граждан являются наиболее распространенным поводом к возбуждению уголовного дела. Они могут быть устными и письменными. Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит. Устные заявления заносятся в протокол, который подписывается заявителем и должностным лицом, принявшими заявление. Кроме всего прочего он должен также содержать сведения о заявителе. В соответствии с ч. 4 ст. 168 УПК заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос, о чем в заявлении делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя. Причем анонимные заявления не могут служить поводом к возбуждению уголовного дела.

Явка с повинной как повод к возбуждению уголовного дела состоит в добровольном сообщении лица о совершенном им преступлении, когда этому лицу еще не объявлено постановление о возбуждении в отношении его уголовного дела или же о признании подозреваемым, применении меры пресечения и вынесении постановления о привлечении его в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 169 УПК). В соответствии с положениями УПК 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.

Сообщения должностных лиц государственных органов, иных организаций о преступлении подаются в письменной форме и должны содержать необходимые сведения о преступлении. Они подписываются их руководителями и скрепляются отпечатками печатей. Одновременно с сообщением представляются материалы, подтверждающие наличие в деянии признаков преступления (ст. 170 УПК).

Сообщение о преступлении, распространенное в средствах массовой информации, согласно положениям ч. 1 ст. 171 УПК, может служить

поводом к возбуждению уголовного дела. В связи с чем, должностное лицо средств массовой информации, которое распространило сообщение, по требованию органа уголовного преследования обязано передать находящиеся в его распоряжении документы и иные материалы, подтверждающие сделанное сообщение.

Непосредственное обнаружение сведений, характеризуется следующим: должностные органы без чьего-либо сообщения или заявления обнаруживают готовящееся или совершенное преступление и по своей инициативе возбуждают уголовное дело. Это происходит в процессе осуществления ими своих правоохранных функций.

Согласно ч. 1, 2 ст. 172 УПК орган уголовного преследования обязан принять, зарегистрировать и рассмотреть заявление или сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении. Заявителю выдается документ о регистрации принятого заявления или сообщения о преступлении с указанием должностного лица, его принявшего, и времени регистрации. Необоснованный отказ в приеме заявления о преступлении может быть обжалован прокурору согласно положениям ст. 139, 141 и 143 УПК.

Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу.

Ч. 1 ст. 29 УПК содержит полный перечень обстоятельств, исключающих производство по делу (а значит и его возбуждение), а по возбужденному делу, вследствие этих же причин, оно подлежит прекращению. Ниже очень кратко представлен их **перечень**:

1) отсутствие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, означает, что речь идет об обстоятельствах, когда самого преступного деяния в действительности не существовало;

2) отсутствие в деянии состава преступления означает, что хотя деяние, о котором идет речь в заявлении, имело место в действительности, однако в нем отсутствуют все необходимые признаки преступления;

3) истечение сроков давности;

4) наличие акта амнистии;

5) за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым, за исключением случаев, указанных в ч. 5, 6 ст. 26 УПК. Такое примирение допускается только по делам частного обвинения;

6) за отсутствием заявления пострадавшего от преступления, если дело возбуждается не иначе как по его заявлению, кроме случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 26 УПК;

7) в отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для его реабилитации;

8) в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо постановление суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию;

9) наличие в отношении лица неотменного постановления органа дознания, следователя, прокурора о прекращении дела по тому же обвинению или постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Поэтому до тех пор, пока не будет отменено постановление органа дознания, следователя, прокурора об отказе в возбуждении или прекращении уголовного дела по тому же обвинению, эти лица не вправе возбудить уголовное дело;

10) в случае вступления в силу закона, устранивающего наказуемость деяния;

11) при наличии оснований для освобождения от уголовной ответственности в соответствии со статьями Особенной части УК;

12) в случае отказа должностного лица в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, указанного в пп. 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;

13) в отношении лица, уголовное преследование которого по просьбе органа уголовного преследования об оказании международной правовой помощи по уголовному делу на основе принципа взаимности, направленной Генеральной прокуратурой в иностранное государство, осуществляется на территории этого иностранного государства по тому же подозрению, обвинению.

Сроки рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении. В соответствии с ч. 1 ст. 173 УПК решение по заявлению или сообщению должно быть принято в срок не позднее 3 суток, а при необходимости проверки достаточности наличия или отсутствия оснований к возбуждению уголовного дела – не позднее 10 суток.

До возбуждения уголовного дела согласно закону могут быть проведены следующие уголовно-процессуальные действия: получение объяснений и образцов для сравнительного исследования; истребование дополнительных документов; проверка финансово-хозяйственной деятельности; произведены осмотр места происшествия, трупа, местности, предметов; проведена эксгумация. При задержании могут быть проведены осмотр документов, освидетельствование, экспертизы, личный обыск.

В случае невозможности принятия решения в сроки, указанные выше, 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 срок проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть продлен до 3

месяцев вышестоящим начальником следственного подразделения или вышестоящим прокурором (ч. 3, 4 ст. 173 УПК).

При направлении прокурором в соответствии с п. 2, 4¹ ст. 179 УПК материалов для проведения дополнительной проверки им устанавливается срок до 10 суток.

Решения, принимаемые по заявлениям или сообщениям о преступлении. О преступлении либо при непосредственном обнаружении признаков преступления орган дознания, начальник следственного подразделения, следователь или прокурор вправе принять одно из следующих решений (согласно ч. 1 ст. 174 УПК): 1) о возбуждении уголовного дела; 2) об отказе в возбуждении уголовного дела; 3) о передаче заявления, сообщения по подследственности; 4) о прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде уголовное дело частного обвинения в соответствии со ст. 426 УПК.

Согласно ч. 2 ст. 174 УПК принятие решений по поступившим заявлениям или сообщениям о преступлениях:

- связанных со смертью человека;
- против половой неприкосновенности или половой свободы;
- совершенных депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания, должностными лицами и другими лицами, указанными в ч. 5 ст. 4 УК;
- совершенных должностными лицами прокуратуры, Следственного комитета, ОВД, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета государственного контроля в связи с их служебной или профессиональной деятельностью,

относятся к исключительной компетенции органов предварительного следствия в соответствии с их подследственностью с учетом особенностей, установленных гл. 49 УПК.

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

Порядок возбуждения и отказа в возбуждении уголовного дела. Уголовное дело возбуждается по факту совершенного преступления либо в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления. Соответственно при наличии поводов и оснований органы уголовного преследования выносят постановление о возбуждении уголовного дела, при этом копия постановления о возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется прокурору, а затем о принятом решении сообщается заявителю.

В ст. 176 УПК изложены особенности возбуждения уголовного дела частного-публичного обвинения. Здесь уголовные дела о преступлениях, перечисленных в ч. 4 ст. 26 УПК, возбуждаются органом дознания, следователем или прокурором не иначе как по заявлению лица,

пострадавшего от преступления (или его законного представителя, или представителя юридического лица). Причем прокурор вправе возбудить уголовное дело и без заявления в случаях, когда (ч. 2 ст. 176 УПК): преступлением затрагиваются существенные интересы государства или общества; лицо, пострадавшее от преступления, в силу беспомощного состояния, зависимости от лица, совершившего преступление, или по иным причинам не в состоянии защитить свои права и законные интересы.

Что касается направления дела после его возбуждения, то соответственно после вынесения такого постановления (о возбуждении) (ст. 177 УПК):

- прокурор направляет уголовное дело в соответствии с подследственностью или 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.

Основания для отказа в возбуждении уголовного дела прописаны в полной мере в ст. 178 УПК. Отметим некоторые из этих положений.

В случае отсутствия оснований к возбуждению уголовного дела, а равно при наличии обстоятельств, исключающих производство по делу, орган дознания, следователь, прокурор выносят постановление об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 178 УПК), при этом копии этого постановления в течение 24 часов направляются заявителю и прокурору. Затем заявителю разъясняются права и порядок обжалования постановления.

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

В тех случаях, когда в поступившем заявлении усматриваются нарушения политических, трудовых, жилищных, семейных и иных прав граждан, а также нарушения законных интересов организаций, то одновременно с отказом в возбуждении уголовного дела заинтересованным лицам должны быть разъяснены право и порядок обращения в суд для восстановления нарушенных прав в порядке гражданского судопроизводства (согласно ч. 4 ст. 178 УПК).

Надзор прокурора за законностью возбуждения уголовного дела. Важными условиями обеспечения законности и обоснованности возбуждения уголовных дел являются **прокурорский надзор**. Прокурор

следит за тем, чтобы не было необоснованного возбуждения или отказа в возбуждении уголовного дела, не ущемлялись права и законные интересы граждан. Следовательно, ему законом дан следующий ряд прав:

- продление срока разрешения заявления, находящегося в органе дознания или у прокурора, в порядке, предусмотренном ч. 3 ст. 173 УПК;
- отмена постановления органа дознания или следователя: об отказе в возбуждении уголовного дела и направлении материалов для проведения дополнительной проверки; об отказе в возбуждении уголовного дела и возбуждение уголовного дела; о возбуждении уголовного дела и отказ в возбуждении уголовного дела; о возбуждении уголовного дела и направлении его для проведения проверки по заявлению; о возбуждении уголовного дела и прекращение производства по делу, если по нему уже произведены следственные действия.

Указания прокурора органам дознания и предварительного следствия, данные в связи с возбуждением дела, являются для них обязательными.

Контроль за законностью действий следователя при рассмотрении заявлений и сообщений о преступлениях осуществляет начальник следственного подразделения, который может поручить следователю произвести проверку, передать заявление от одного следователя к другому, лично рассмотреть первичные материалы и принять по ним решения. Начальник органа дознания организует регистрацию заявлений и сообщений о преступлениях, проверяет правильность ведения книги учета преступлений, дает указания конкретным исполнителям о проведении проверки, обеспечивает четкую работу дежурной части, своевременный выезд на места происшествий и т.д. Кроме того, он утверждает постановление о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела [19].

11.3 Предварительное расследование (предварительное следствие и дознание)

11.3.1 Цель, задачи и значение стадии предварительного расследования. Деятельность органов дознания

Предварительное расследование – это деятельность уполномоченных законом органов по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основе которых устанавливаются имеющие значение для дела обстоятельства.

На стадии предварительного расследования гарантиями законности являются прокурорский надзор и судебный контроль за решениями, принимаемыми органами дознания и следователем.

В соответствии с положениями гл. 22 УПК существует две формы предварительного расследования: предварительное следствие и дознание. Основное различие между ними заключается: во-первых, в том, что предварительное следствие и дознание осуществляются различными органами; во-вторых, имеются особенности в объеме и сроках процессуальной деятельности; в-третьих, на орган дознания не распространяются правила, установленные ч. 4 ст. 36 УПК. Во всем остальном обе формы подчиняются единым требованиям уголовно-процессуального законодательства.

Предварительное следствие по уголовным делам производится следователями Следственного комитета, органов государственной безопасности, дознание – органами дознания (ст. 180 УПК).

Целью предварительного расследования является быстрое и полное раскрытие преступления, изобличение и привлечение в качестве обвиняемого лица, его совершившего, принятие мер по пресечению преступления, а также мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением [19].

В соответствии с законом существует ряд уголовных дел, по которым *производство предварительного следствия обязательно* (согласно ст. 181 УПК):

- по всем уголовным делам, за исключением дел о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 26 УПК;

- по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, а также по общественно опасным деяниям невменяемых или лиц, заболевших психическим заболеванием после совершения преступления.

В ходе данной стадии необходимо решить следующие *задачи* [19]:

- защита личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства;
- быстрое и полное раскрытие преступления, изобличения виновных;
- всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств;
- обнаружение и закрепление доказательств для последующего их использования в процессе судебного разбирательства;

- обеспечение законности и обоснованности привлечения лиц в качестве обвиняемых;

- установление наличия или отсутствия вреда, причиненного преступлением, и принятие мер к обеспечению его возмещения;

- выявление причин и условий, способствовавших совершению преступления, и принятие мер по их устранению и т.п.

Что касается деятельности органов дознания, то она регулируется ст. 186 УПК. При наличии признаков преступления орган дознания передает заявление с собранными материалами проверки по подследственности или возбуждает уголовное дело. Лицо, производящее дознание по возбужденному уголовному делу, производит неотложные следственные и процессуальные действия для установления и закрепления следов преступления, такие как осмотр, обыск, выемку, наложение ареста на имущество, почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, предъявление для опознания, освидетельствование, задержание, применение меры пресечения и допрос подозреваемых, потерпевших и свидетелей, назначение экспертиз и др. (ч. 1 ст. 186 УПК).

Согласно ч. 2 ст. 186 УПК об обнаруженном преступлении и возбуждении уголовного дела орган дознания немедленно должен известить прокурора.

После передачи дела следователю орган дознания имеет право производить по нему следственные и процессуальные действия, а также ОРМ, но только по поручению следователя. В случае передачи следователю дела, по которому не установлено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан осуществлять ОРМ для установления такового, уведомляя при этом следователя о полученных результатах (ч. 3, 4 ст. 186 УПК).

11.3.2 Общие условия предварительного расследования

Общие условия предварительного расследования – это закрепленные в УПК правила, которые выражают характерные черты предварительного расследования и определяют наиболее существенные требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятию решений [19]. К общим условиям предварительного расследования относятся предписания, определяющие:

- полномочия следователя;
- привлечение общественности к участию в раскрытии преступлений;
- подследственность уголовных дел (ст. 182 УПК);
- сроки производства предварительного следствия (ст. 190 УПК);
- соединение и выделение дел;
- недопустимость разглашения данных предварительного расследования;
- правила использования научно-технических средств при расследовании;
- протоколирование следственных действий;
- принятие мер по выявлению и устранению причин и условий, способствующих совершению преступлений;
- обжалование действий и решений следователя и прокурора.

11.3.3 Подследственность

Под *подследственностью* понимается совокупность признаков уголовного дела, в зависимости от которых закон относит его к компетенции того или иного органа предварительного следствия или дознания [17, 19].

В соответствии с ч. 1 ст. 182 УПК предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями Особенной части УК, за исключением указанных в ч. 2 данной статьи, а также по уголовным делам, возбужденным по фактам исчезновения лиц в соответствии с п. 2 ст. 167 УПК, производится следователями Следственного комитета. По ряду уголовных дел предварительное следствие производится следователями органов государственной безопасности, а именно в случаях, предусмотренных ст. 124–126, 228, 229, 289, 290¹, 356–361, 371 УК и ст. 373–375 УК.

Иногда в ходе расследования выявляются преступления, дела о которых относятся к подследственности другого органа предварительного следствия. Тогда расследование продолжается органом, его осуществляющим, либо подследственность определяется прокурором.

При соединении нескольких уголовных дел в одно производство, подследственных ранее разным органам предварительного следствия, расследование производится органом, по времени первым возбудившим уголовное дело, либо подследственность определяется прокурором (ч. 4 ст. 182 УПК).

В случае вынесения мотивированного решения Генерального прокурора или лица, исполняющего его обязанности, дело может быть передано от одного органа предварительного следствия другому вне зависимости от подследственности. Это может быть осуществлено в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела.

11.3.4 Срок производства предварительного следствия

Необходимость в установлении **сроков предварительного расследования** определяется задачей быстрого раскрытия преступлений, а также защиты законных интересов участников уголовного процесса. В соответствии с ч. 1 ст. 190 УПК предварительное следствие должно быть закончено не позднее чем в 2-месячный срок со дня возбуждения дела и до передачи его прокурору для направления в суд или до дня прекращения

производства по делу. Причем в срок предварительного следствия не включается время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено в соответствии с основаниями, предусмотренными УПК (ч. 2 ст. 190 УПК).

Установленный срок предварительного следствия может быть продлен прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями до 3 месяцев. Прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами и их заместителями этот срок продлевается до 6 месяцев. Также установленный срок может быть продлен начальником следственного отдела района, города, района в городе и приравненных к нему отделов или лицом, исполняющим его обязанности, до 3 месяцев. Начальником вышестоящего следственного подразделения или его заместителем срок продлевается до 6 месяцев.

Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Генеральным прокурором, Председателем Следственного комитета, Председателем Комитета государственной безопасности или их заместителями (ч. 4 ст. 190 УПК).

Согласно положениям ч. 5 ст. 190 УПК 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 случае необходимости продления срока следователь составляет об этом мотивированное постановление и представляет его соответствующему прокурору не позднее 3 суток до истечения срока следствия (ч. 6 ст. 190 УПК).

11.3.5 Соединение, выделение и восстановление уголовных дел

Обычно по каждому совершенному преступлению проводится отдельное следствие, вместе с тем в интересах установления истины положения ст. 164 УПК допускают соединение уголовных дел в одно производство. В соответствии с ч. 1, 1¹ ст. 164 УПК **в одном производстве могут быть соединены дела:**

– по обвинению или подозрению: нескольких лиц в совершении в соучастии одного или нескольких преступлений; одного лица в совершении нескольких преступлений; в заранее не обещанном укрывательстве перечисленных преступлений или в недонесении о них;

– возбужденные по факту исчезновения лица, и об общественно опасном деянии, предусмотренном уголовным законом, связанном с исчезновением данного лица;

– в которых лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых (подозреваемых), не установлены, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Из содержания ст. 164 УПК следует, что соединение уголовных дел при наличии указанных оснований не является обязательным для всех перечисленных случаев. Следователь решает вопрос о соединении уголовных дел исходя из конкретных обстоятельств, определяющих целесообразность соединенного производства с точки зрения всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела.

Соединение уголовных дел производится постановлением органа уголовного преследования или суда, в производстве которых находится одно из расследуемых или рассматриваемых дел.

Согласно положениям ч. 3 ст. 164 УПК 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. Необходимо обратить внимание на то, что данное правило 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.

Положениями ч. 1 ст. 165 УПК предусмотрен перечень основных случаев, когда орган уголовного преследования вправе **выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело** в отношении:

1) отдельных обвиняемых по уголовным делам по обвинению нескольких лиц в случаях, указанных в п. 1-4 ч. 1 ст. 246 УПК;

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

3) обвиняемого, заявившего ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК и др.

Согласно УПК дело также может быть выделено в отдельное производство, если в ходе предварительного расследования выясняется

отсутствие связи между отдельными преступлениями либо лицами, их совершившими, материалы о которых имеются в одном производстве.

Что касается сложных преступлений, то в таких случаях следователь с согласия прокурора, признав собранные доказательства в отношении конкретного обвиняемого по отдельным обвинениям достаточными для направления дела в суд, вправе вынести мотивированное постановление о выделении дела и принять меры к окончанию по нему производства предварительного расследования и направлению в суд по этому обвинению (ч. 3 ст. 165 УПК).

Соответственно дело, о котором стало известно в ходе предварительного расследования преступления, совершенного другим лицом, подлежит выделению в отдельное производство. Таким образом, из уголовного дела могут быть выделены материалы, необходимые для возбуждения уголовного дела о ставшем известным преступлении. Выделение в отдельное производство уголовного дела судом допускается при наличии: обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 302 УПК (в случае, когда обвиняемый скрылся) и ч. 2¹ ст. 368 УПК (при постановлении оправдательного приговора). В соответствии с положениями ч. 8 ст. 165 УПК выделение уголовного дела или материалов производится по постановлению следующих должностных лиц: органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора, постановлению суда. Срок предварительного расследования по выделенному делу исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления о его выделении.

Согласно ч. 1 ст. 165¹ УПК восстановление утраченного уголовного дела либо его отдельных материалов производится по постановлению начальника следственного подразделения, начальника органа дознания, прокурора. В случае же утраты уголовного дела либо его материалов в ходе судебного производства восстановление производится по постановлению суда. 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. Соответственно сроки производства дознания, предварительного следствия, содержания под стражей и домашнего ареста при восстановлении уголовного дела исчисляются в порядке, установленном ст. 125, 127, 190 УПК.

11.3.6 Недопустимость разглашения данных предварительного расследования

Необоснованное придание гласности данных предварительного расследования может серьезно осложнить решение задач производства по уголовному делу и повлечь за собой нарушение прав и законных интересов граждан. В отличие от судебного разбирательства **гласность на стадии предварительного расследования допускается лишь в весьма ограниченных пределах** [19].

В соответствии с ч. 1 ст. 198 УПК информация предварительного следствия или дознания не подлежат разглашению. Она может быть передана гласности лишь с разрешения следователя, а также лица, производящего дознание, и только в том объеме, в котором ими будет признано это возможным. 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 процессуальных действий, о недопустимости разглашения без их разрешения имеющихся в деле сведений. У этих лиц берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со статьей 407 УК. Данная статья гласит, что:

1) за умышленное разглашение данных дознания, предварительного следствия лицом, предупрежденным в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения, без разрешения лица, производящего дознание, следователем, прокурором наказывается штрафом или арестом на срок до 6 месяцев;

2) то же деяние, совершенное лицом, имеющим доступ к материалам уголовного дела по службе, наказывается штрафом или арестом на срок до 6 месяцев, или ограничением свободы на срок до 3 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью либо без лишения.

Следователь, лицо, производящее дознание, предупреждают лиц, перечисленных в ч. 2 ст. 198 УПК, об ответственности за разглашение сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, содержащихся в материалах дела, о чем у этих лиц берется подписка.

11.3.7 Привлечение общественности к участию в раскрытии преступлений

Общественность привлекается для оказания помощи следователю на основе принципа добровольности. Формами участия общественности в расследовании преступлений являются: предоставление доказательств по делу; дача письменного поручительства за надлежащее поведение и явку

подозреваемого или обвиняемого к следователю и прокурору; участие в следственном действии в качестве понятого.

Привлечение граждан к участию в производстве следственных или иных процессуальных действий возможно лишь в случаях, когда они обладают определенным статусом, т.е. являются понятыми, специалистами, переводчиками, лицами, предъявляемыми для опознания, или осуществляют иные процессуальные функции.

Следователь прибегает к помощи общественности посредством обращения к гражданам через средства массовой информации, путем личных выступлений с информацией на собраниях общественных объединений и трудовых коллективов в целях решения стоящих перед ним задач [19].

11.3.8 Начало и место производства предварительного расследования

Расследование производится по месту совершения преступления, а в случае, если его невозможно определить, – по месту его обнаружения или выявления (согласно ч. 1 ст. 184 УПК). Кроме того, предварительное расследование может производиться по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

В соответствии с ч. 3 ст. 184 УПК, когда следователь установит, что данное уголовное дело ему не подследственно, то он обязан произвести неотложные следственные и другие процессуальные действия и направить дело по подследственности.

В случае необходимости производства следственных и других процессуальных действий в другой местности следователь, орган дознания вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий следователю, органу дознания по территориальности. Данное поручение дается в письменной форме и подлежит выполнению в срок не позднее 10 суток, если иной срок не согласован со следователем, органом дознания, давшими поручение.

В случае необходимости производства процессуальных и иных действий на территории иностранного государства орган уголовного преследования направляет соответствующую просьбу в Генеральную прокуратуру в порядке, установленном УПК (согласно ч. 5 ст. 184 УПК).

11.4 Следственные действия

11.4.1 Общие правила производства и классификация следственных действий

Следователь, а также лицо, производящее дознание, привлекая лиц к участию в следственных действиях, должны удостоверяться в их личности, разъяснить им их права, обязанности и порядок производства **следственного действия**. Следователь или лицо, производящее дознание, вправе привлечь к участию в следственных действиях работника органа дознания.

Производство следственных действий в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства (согласно ч. 2 ст. 192 УПК).

В соответствии с положениями уголовно-процессуального закона при производстве следственных действий могут применяться технические средства, использоваться научно обоснованные способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств.

Основу предварительного следствия составляет уголовно-процессуальное доказывание, которое осуществляется путем собирания и проверки доказательств. Это достигается посредством следственных действий, производимых уполномоченным лицом, и процессуальных действий, направленных на обнаружение и закрепление фактических данных, имеющих значение для установления обстоятельств совершенного преступления [17, 19]. Каждое следственное действие проводится в строго определенном порядке и подлежит обязательному процессуальному закреплению. Кроме того, следственные действия производятся не хаотично, а лишь при наличии оснований, т.е. фактических данных, диктующих необходимость выполнения определенных действий в интересах установления истины по делу. Виды следственных действий:

– *осмотр* – следственное действие, проводимое в целях обнаружения следов преступления и иных материальных объектов, выяснение других обстоятельств, имеющих значение для дела [19];

– *освидетельствование* – следственное действие, производимое в целях обнаружения на теле подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для дела, если для этого не требуется проведение экспертизы [19];

– *следственный эксперимент* – это следственное действие, проводимое в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для дела, путем воспроизведения действия, обстановки или иных обстоятельств определенного события или совершения необходимых опытных действий (ст. 207 УПК);

– *обыск* – следственное действие, состоящее в принудительном обследовании помещений, иных мест или отдельных лиц в целях отыскания и изъятия орудий преступления, документов, предметов и т.п., которые

могут иметь значение для дела, а также для обнаружения разыскиваемых лиц;

– *выемка* – следственное действие, состоящее в изъятии конкретных предметов и документов, имеющих значение для дела, если точно известно, где и у кого они находятся [19];

– *наложение ареста на имущество* – следственное действие, которое состоит в объявлении собственнику запрета распоряжаться, а в необходимых случаях и пользоваться этим имуществом либо в изъятии имущества и передачи его на хранение;

– *допрос* – следственное действие, которое состоит в получении, закреплении и проверке показаний свидетелей, потерпевших, подозреваемых и обвиняемых об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения по делу;

– *очная ставка* – следственное действие, которое подразумевает одновременный допрос двух ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия;

– *предъявление для опознания* – следственное действие, в ходе которого свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому при необходимости предъявляется какое-либо лицо или объект с целью установления их идентичности либо различия с ранее наблюдавшимся лицом или объектом;

– *проверка показаний на месте* – следственное действие, заключающееся в проверке показаний следователем ранее допрошенных лиц в их присутствии путем сопоставления этих показаний с фактической обстановкой на месте;

Существуют и иные виды следственных действий:

– *производство экспертизы*;

– *контроль и запись переговоров*;

– *получение образцов для сравнительного исследования*.

11.4.2 Осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент

В ст. 203 УПК прописаны основания для проведения **осмотра** места происшествия, трупа, местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов и документов, которыми являются: наличие достаточных данных полагать, что в ходе этих следственных действий могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты и выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

Согласно УПК осмотр осуществляется на месте производства следственного действия. В том случае, если для проведения осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте обнаружения следов преступления и иных материальных объектов значительно затруднен, то

необходимые объекты должны быть изъяты, упакованы, опечатаны и без повреждений доставлены в другое удобное для осмотра место.

Нередко в необходимых случаях при осмотре используются научно-технические средства, проводятся измерения, изготавливаются слепки и оттиски следов. При возможности изымаются сами следы вместе с предметом или его частью (ч. 2 ст. 204 УПК).

В соответствии с общими положениями, касающимися процесса осмотра, изъятию подлежат только те объекты, которые могут иметь отношение к уголовному делу. Изъятые объекты упаковываются, опечатываются за подписью следователя, лица, производящего дознание, и лиц, участвующих в осмотре. Кроме того, все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено участникам осмотра.

Согласно ч. 5, 6 ст. 204 УПК к участию в осмотре следователь, лицо, производящее дознание, вправе привлечь подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также специалиста, причем участвующие лица, вправе обращать внимание следователя, лица, производящего дознание, на все, что, по их мнению, может способствовать выяснению обстоятельств уголовного дела.

Осмотр жилища проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц или на основании постановления следователя, органа дознания или с санкции прокурора (его заместителя) и в присутствии понятых. Если жилища являются местом происшествия либо хранения орудий преступления, других предметов со следами преступления, а также веществ и предметов, за хранение которых предусмотрена уголовная ответственность, и их осмотр не терпит отлагательства, то он может быть проведен по постановлению уполномоченных лиц без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре. При осмотре жилища должно присутствовать проживающее в нем совершеннолетнее лицо.

Согласно ч. 9 ст. 204 УПК осмотр *в помещениях организаций* проводится в присутствии представителей администрации, а в местах, где хранятся материальные ценности, – в присутствии материально ответственного лица.

Согласно требованиям ст. 193, 194 УПК по результатам проведения осмотра составляется протокол.

Наружный осмотр трупа на месте его обнаружения проводят следователь, лицо, производящее дознание, как правило, с участием врача – специалиста в области судебной медицины (ч. 1 ст. 205 УПК). Неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию.

Если для осмотра необходимо извлечь труп из места захоронения (эксгумировать) Председатель Следственного комитета, Председатель

Комитета государственной безопасности или лица, исполняющие их обязанности, а также следователь выносят постановление. Постановление следователя должно быть санкционировано прокурором (его заместителем). Постановление обязательно для администрации места захоронения, членов семьи и родственников умершего. Извлечение трупа из места захоронения и его осмотр производятся с участием перечисленных выше лиц.

Освидетельствование, как следственное действие, представляет собой разновидность осмотра. Однако в отличие от осмотра места происшествия, местности, помещений, предметов и документов освидетельствование своим объектом имеет живое лицо. О проведении освидетельствования следователь, лицо, производящее дознание, выносят соответствующее постановление. Оно обязательно для подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. В случае отказа они могут быть освидетельствованы принудительно.

По причине наличия прав на неприкосновенность и личную свободу следователь, лицо, производящее дознание, не могут присутствовать 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 (ч. 4 ст. 206 УПК).

Следственный эксперимент зачастую проводится для проверки данных, имеющих в деле: показаний о видимости, слышимости, возможности совершения определенных действий, механизма образования тех или иных следов.

Следственный эксперимент в жилище (ином законном владении) проводится только *с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора (его заместителя)*, которое должно быть предъявлено до начала следственного эксперимента, и с участием понятых (согласно ч. 1¹ ст. 207 УПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 207 УПК к участию в следственном эксперименте могут привлекаться подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, специалист, эксперт и лица, проводящие опытные действия. Участникам следственного эксперимента разъясняются его цели и порядок проведения. В необходимых случаях при проведении следственного эксперимента производятся измерения, фотографирование, звуко- и видеозапись, киносъемка, составляются планы и схемы. О проведении следственного эксперимента составляется соответствующий протокол.

11.4.3 Обыск. Выемка, наложение ареста

на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров

Основанием для производства **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 т.п., которые могут иметь значение для уголовного дела, а также могут быть обнаружены разыскиваемые лица и трупы (согласно ст. 208 УПК).

В соответствии с уголовно-процессуальным законом 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.

В отличие от обыска предметы и документы, подлежащие изъятию в ходе выемки, не разыскиваются, а только *изымаются добровольно или принудительно у конкретного лица*. Если при производстве выемки возникает необходимость произвести поиски определенного предмета или документа, то она перерастает в обыск.

Выемка в жилище или ином законном владении против воли собственника или проживающих в нем лиц производится в соответствии с правилами ч. 7 ст. 204 УПК.

В соответствии с ч. 8 ст. 210 УПК при осуществлении выемки следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, однако в случае отказа – проводят выемку принудительно.

Обыск, как и выемка, могут основательно нарушить права и интересы граждан, поэтому они *проводятся по мотивированному постановлению следователя или органа дознания* (ч. 1 ст. 210 УПК).

Законом предусмотрен перечень случаев, когда обыск может быть проведен без санкции прокурора, а именно: когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен или поврежден; когда имеются подозрения, что разыскиваемое лицо может скрыться. В перечисленных случаях прокурору в течение 24 часов направляется сообщение о проведенном обыске (ч. 3 ст. 210 УПК).

Обыск проводится с участием понятых. Приступая к обыску, следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию предметы, документы и т.п. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия подлежащих изъятию объектов, то следователь или лицо, производящее дознание, вправе не проводить дальнейших поисков.

Для защиты прав и интересов граждан следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принимать меры для того, чтобы не были оглашены выявленные при обыске и выемке обстоятельства личной жизни лица, занимающего данное помещение. Однако следователь или лицо, производящее дознание, обладают правом запретить лицам, находящимся в помещении, где проводятся обыск или выемка, и лицам, приходящим в это помещение, покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска или выемки.

Согласно ч. 14 ст. 210 УПК изымаемые предметы, документы и т.п. предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска или выемки за подписями следователя, лица, производящего дознание, и других участвующих лиц.

В соответствии с законом существует такой вид обыска, как *личный обыск*, который производится лицом того же пола, что и обыскиваемый, и с участием специалистов и понятых того же пола. При наличии оснований его проводят следователь, лицо, производящее дознание, должностное лицо органа предварительного следствия или органа дознания в целях обнаружения и изъятия предметов, документов и т.п., находящихся на теле подозреваемого или обвиняемого, в одежде и имеющихся при них вещах.

Должностным лицом, проводящим обыск или выемку, составляется *протокол* с соблюдением требований ст. 193, 194 УПК. В протоколе указывается следующая основная информация: в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены объекты, касающиеся уголовного дела; выданы они добровольно или изъяты принудительно (ч. 2 ст. 212 УПК).

Согласно ч. 4 ст. 212 УПК копия протокола обыска (выемки) вручается под расписку лицу, у которого они были проведены, либо совершеннолетнему члену семьи, а при их отсутствии – представителю организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда. Если обыск или выемка проводились в организации, копия протокола вручается под расписку ее представителю.

В положениях ст. 213 УПК отражены особенности **наложения ареста на почтово-телеграфные и иные отправления**, а также их осмотра и выемки. При наличии достаточных оснований считать, что письма, телеграммы, радиogramмы, бандероли, посылки и другие почтово-телеграфные и иные отправления могут содержать сведения или объекты, имеющие значение для уголовного дела, на них может быть наложен арест. Наложение ареста, осмотр и выемка их в почтово-телеграфных учреждениях производятся по постановлению следующих лиц: Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности, либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора (его заместителя). В данном постановлении

указываются (ч. 2 ст. 213 УПК): 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 задержания почтово-телеграфных и иных отправлений и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

В соответствии с положениями ст. 213 УПК постановление о наложении ареста, об осмотре и выемке направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение связи.

Механизм проведения данных действий оговаривается положениями ч. 4 ст. 213 УПК. Таким образом, осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных и иных отправлений проводятся следователем, лицом, производящим дознание, в учреждении связи с участием представителя этого учреждения. В каждом случае осмотра почтово-телеграфных и иных отправлений составляется *протокол* с соблюдением соответствующих требований. В нем указывается, кем и какие почтово-телеграфные и иные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы и отправлены адресату или изъяты.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 214 УПК допускается **прослушивание и запись переговоров** по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях с санкции прокурора (его заместителя) либо по постановлению Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности. Данные меры осуществляются, если имеются достаточные основания полагать, что переговоры подозреваемого, обвиняемого или других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для дела.

Согласно уголовно-процессуальному закону о необходимости осуществления прослушивания переговоров и их записи следователь, орган дознания выносят *мотивированное постановление*. В нем указываются: уголовное дело и основания, по которым должно производиться данное действие; фамилия, имя, отчество лиц, чьи переговоры подлежат прослушиванию и записи и в течение какого срока; наименование учреждения, которому поручается техническое осуществление прослушивания и записи переговоров. Постановление направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение для исполнения.

Прослушивание и запись переговоров, как и наложение ареста, в любом случае не могут осуществляться свыше срока предварительного расследования уголовного дела и отменяются постановлением следователя, органа дознания.

11.4.4 Допрос, очная ставка, предъявление для опознания, проверка показаний на месте

Допрос является наиболее распространенным следственным действием. Его основные задачи состоят в получении от допрашиваемого разного рода сведений: о событиях преступления, лицах, его совершивших, характере и размере вреда, причиненного преступлением, причинах и условиях, способствующих совершению преступления, а также о других обстоятельствах.

В соответствии с ч. 1 ст. 215 УПК допрос проводится по месту производства предварительного расследования, причем следователь, лицо, производящее дознание, вправе, если признают это необходимым, провести допрос по месту нахождения допрашиваемого.

Допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час. Общая продолжительность допроса не должна превышать 8 часов. Допрос условно может быть разграничен на три последовательных этапа: вызов на допрос, проведение допроса, процессуальное оформление результатов допроса.

Потерпевший, свидетель, подозреваемый и обвиняемый *вызываются на допрос повесткой*. В ней указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Согласно ч. 2 ст. 216 УПК повестка вручается вызываемому лицу под расписку. При его отсутствии повестка вручается под расписку кому-либо из совершеннолетних членов его семьи, с последующей обязательной передачей повестки непосредственно лицу, вызываемому на допрос. Лица, содержащиеся под стражей, вызываются на допрос через администрацию места заключения (ч. 4 ст. 216 УПК).

Лица, получившие повестку, обязаны явиться по вызову на допрос. В случае их неявки без уважительных причин они могут быть подвергнуты приводу в соответствии со ст. 130 УПК.

В соответствии с ч. 5 ст. 216 УПК вызов на допрос лица, не достигшего 16 лет (имеется в виду в качестве потерпевшего или свидетеля) проводится через его родителей или иных законных представителей.

Общие правила проведения допроса регулируются положениями ст. 217 УПК:

- перед допросом следователь, лицо, производящее дознание, должны выяснить данные о личности допрашиваемого;
- затем лицу, вызванному на допрос, сообщается, в качестве кого, по какому уголовному делу оно будет допрошено, разъясняются его права и

обязанности, в том числе и право отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи и близких родственников, о чем делается отметка в протоколе;

- лицо, вызванное на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля, предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний;

- допрос начинается с предложения рассказать об известных допрашиваемому лицу обстоятельствах уголовного дела;

- далее, по окончании свободного рассказа, допрашиваемому могут быть заданы вопросы, направленные на уточнение и дополнение его показаний;

- в течение допроса следователь или лицо, производящее дознание, могут предъявить допрашиваемому вещественные доказательства;

- по окончании свободного рассказа лицо, производящее допрос, может огласить показания, имеющиеся в уголовном деле.

Результаты допроса всецело должны быть отражены в протоколе. Показания записываются от первого лица и, по возможности, дословно. Вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место при производстве следственного действия. В протоколе должны найти отражение следующие вопросы: 1) участвующих в допросе лиц, которые были отклонены следователем или лицом, производящим дознание с указанием мотивов; 2) те, на которые отказался отвечать допрашиваемый, с указанием мотивов, отвода или отказа; 3) касающиеся фактов предъявления вещественных доказательств и оглашения протоколов; 4) касающиеся использования допрашиваемым в ходе допроса разного рода схем, чертежей, рисунков и т.п.

По окончании допроса протокол должен быть предъявлен для прочтения допрашиваемому либо оглашен по его просьбе. Требования по поводу включения в протокол дополнений и уточнений подлежат обязательному удовлетворению. Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи удостоверяются допрашиваемым его подписью в конце протокола.

Применение звуко- и видеозаписи при допросе регулируется положениями ст. 219 УПК. Оно возможно в двух случаях: по решению лица, производящего допрос; по просьбе допрашиваемых лиц.

Порядок допроса потерпевшего и свидетеля во многом совпадает, потому что в процессуальном отношении данное следственное действие, касающееся перечисленных участников, имеет много общего (ст. 220 УПК).

Согласно ч. 1 ст. 220 УПК потерпевшие и свидетели, вызванные по одному и тому же делу, допрашиваются порознь и в отсутствие других потерпевших и свидетелей. Следователь, лицо, производящее дознание, принимает меры к тому, чтобы потерпевшие и свидетели по одному делу до допроса не могли общаться между собой. Перед допросом следователь, лицо,

производящее дознание, выясняют их отношение к подозреваемому или обвиняемому, разъясняют им их процессуальные права и обязанности, предупреждают об уголовной ответственности за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем делается соответствующая отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью допрашиваемого лица.

При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля в возрасте до 14 лет педагог или психолог участвуют обязательно, а от 14 до 16 лет – по усмотрению следователя, лица, производящего дознание. При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля имеют право участвовать их родители (или другие законные представители).

Потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет в соответствии с уголовно-процессуальным законом 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 (ч. 2 ст. 221 УПК).

Следующим видом следственных действий является **очная ставка**. Очная ставка – разновидность допроса, имеющая свои отличительные особенности. Во-первых, допрашиваемыми являются сразу два лица. Во-вторых, оба участника очной ставки предварительно обязательно должны быть допрошены. В-третьих, очная ставка проводится только в том случае, если в данных ранее показаниях (имеется в виду этих двух лиц) по делу имеются существенные противоречия. Вопрос о наличии противоречия решает следователь. Очная ставка может проводиться также и по ходатайству других участников процесса. Таким образом, целью очной ставки является выяснение причин возникших противоречий. При производстве очной ставки соблюдаются общие правила, установленные для допроса.

В соответствии с ч. 2 ст. 222 УПК перед началом очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют ее участникам их права и обязанности, а также порядок производства этого следственного действия. При условии, если очная ставка проводится с участием потерпевшего и свидетеля, то они предупреждаются об уголовной ответственности за отказ, уклонение или за дачу заведомо ложных показаний. Далее следователь, лицо, производящее дознание, выясняют у лиц, между которыми проводится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Затем 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, лица, производящего дознание,

задавать вопросы друг другу, о чем делается соответствующая отметка в протоколе (ч. 3 ст. 222 УПК).

Следственное действие – **предъявление для опознания** производится с целью установления сходства или различия с ранее наблюдавшимся лицом или объектом. Опознающий предварительно допрашивается об обстоятельствах, при которых он наблюдал опознаваемое лицо или объект, о приметах и особенностях, по которым он может их опознать (ч. 2 ст. 223 УПК).

Уголовно-процессуальным законом предусмотрен определенный порядок предъявления для опознания (ст. 224 УПК). Лицо предъявляется для опознания вместе с другими лицами, по возможности сходными по внешности с опознаваемым, при этом общее число лиц должно быть не менее 3.

Согласно положениям УПК перед началом предъявления для опознания опознаваемому предлагается 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 3 (ч. 3 ст. 224 УПК). При опознании предмета он предъявляется в группе однородных предметов в том же количестве.

Далее в ходе опознания опознающему предлагается указать на лицо или предмет, о которых он дал показания. При указании 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 (согласно ч. 7, 8 ст. 224 УПК). В соответствии с УПК в течение всего следственного действия должны присутствовать *понятые*.

Нередко в целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания проводится в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего.

О предъявлении для опознания составляется *протокол*. В нем должны быть указаны обстоятельства, изложенные в ч. 11 ст. 224 УПК.

Проверка показаний на месте производится в целях проверки и установления новых фактических данных, таких как уточнение маршрута и места, где совершались проверяемые действия; для выявления достоверности показаний путем их сопоставления с реальной обстановкой; проверки либо уточнения ранее данных показаний подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля. Смысл данного вида действий заключается в том, что ранее допрошенное лицо: воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события; отыскивает и указывает предметы, документы, следы, имеющие значение для дела;

демонстрирует определенные действия; показывает, какую роль в исследуемом событии играли те или иные предметы; обращает внимание на изменения в обстановке места события; и т.п. (ч. 2 ст. 225 УПК).

Проверка показаний на месте проводится обязательно с участием *понятых*, а в необходимых случаях – и с участием *специалиста*. Законом не допускается одновременная проверка показаний на месте нескольких лиц. О проведении проверки показаний на месте составляется *протокол*.

В ходе проверки показаний на месте лицу предлагается указать маршрут и место, где его показания будут проверяться. После свободного рассказа и демонстрации действий лицу, показания которого проверяются, могут быть заданы вопросы. В необходимых случаях при проведении следственного действия проводятся измерения, фотографирование, звуко- и видеозапись, составляются необходимые планы и схемы, и т.д.

11.4.5 Назначение и проведение экспертизы: основание, порядок, правила проведения и виды экспертизы. Получение образцов для сравнительного исследования. Допрос эксперта

Как гласит ч. 1 ст. 226 УПК, основаниями для производства **экспертизы** являются случаи, когда при производстве дознания или предварительного следствия необходимы специальные знания в науке, технике, искусстве или ремесле.

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 226 УПК до возбуждения уголовного дела допускается назначение судебно-медицинской экспертизы для определения причин смерти и степени тяжести телесных повреждений и некоторых иных экспертиз. Их выводы могут иметь существенное значение для решения вопроса собственно о возбуждении уголовного дела.

Признав необходимым назначение экспертизы, следователь или лицо, производящее дознание, выносят об этом постановление, в котором указываются (ч. 1 ст. 227 УПК): основания для назначения экспертизы; фамилия эксперта или наименование организации, в которой она должна быть произведена; перечень вопросов, поставленных перед экспертом; материалы, предоставленные в распоряжение эксперта. Это постановление обязательно к исполнению лицами и организациями, которым оно адресовано для исполнения.

Согласно УПК экспертиза проводится *специалистами экспертных учреждений* либо иных государственных или негосударственных организаций, назначенными следователем, или лицом, производящим дознание.

До того как постановление будет направлено для исполнения, следователь или дознаватель должны ознакомить с ним подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей, а также подвергаемых экспертизе потерпевшего и свидетеля и разъяснить им права (установленные в ст. 229 УПК). О данном действии составляется *протокол*, который подписывается следователем, дознавателем и лицом, ознакомленным с постановлением.

В соответствии с положениями ст. 228 УПК назначение и проведение экспертизы обязательно, если необходимо определить: 1) причину смерти, характер и степень тяжести телесных повреждений; 2) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего; 3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права; 4) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства и давать о них показания.

Права подозреваемого, обвиняемого, защитника, потерпевшего и свидетеля при назначении и проведении экспертизы описываются положениями ст. 229 УПК.

При назначении и проведении экспертизы *подозреваемый, обвиняемый и защитник имеют право*: знакомиться с постановлением о назначении экспертизы; заявлять отвод эксперту или ходатайствовать об отстранении экспертного учреждения от проведения экспертизы (естественно, это должно быть мотивировано); просить о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или специалистов конкретных судебно-экспертных учреждений; 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 них необходимые сведения и др. Согласно уголовно-процессуальному закону перечисленные права имеют также потерпевший и свидетель, подвергаемые экспертизе.

Что касается экспертизы свидетелей, то она проводится только с их согласия, даваемого ими письменно (или их родителями, в случае недостижения свидетелями совершеннолетия).

Требования ст. 229 УПК распространяются и на случаи назначения и проведения экспертиз до возбуждения уголовного дела.

При проведении экспертизы в экспертном учреждении следователь, лицо, производящее дознание, направляют руководителю этого учреждения свое постановление и необходимые материалы по делу. После получения документов руководитель экспертного учреждения, в свою очередь, выполняет следующие действия:

- 1) поручает проведение экспертизы одному или нескольким экспертам;
- 2) разъясняет экспертам их права и обязанности (ст. 61 УПК), предупреждает 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 затем вместе с заключением эксперта адресуется следователю, лицу, производящему дознание.

Согласно закону экспертиза может проводиться и вне экспертного учреждения (ст. 231 УПК). В данном случае процесс начинается с того, что следователь, лицо, производящее дознание, до вынесения постановления о назначении экспертизы должны удостовериться в личности лица, которому они намерены поручить проведение экспертизы. Выяснив необходимые сведения об эксперте, следователь, лицо, производящее дознание, выносят соответствующее постановление. Далее вручают его эксперту, разъясняют ему его права и обязанности (ст. 61 УПК), предупреждают об уголовной ответственности за отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей или за дачу заведомо ложного заключения. О выполнении данных действий следователь, лицо, производящее дознание, делают отметку в постановлении о назначении экспертизы, которая удостоверяется подписью эксперта.

Положениями ст. 232 УПК определяются особенности *комиссионной экспертизы*, которая производится несколькими экспертами одной специальности. Этот вид экспертизы назначается в случае необходимости проведения сложных исследований. При проведении комиссионной экспертизы эксперты совместно рассматривают полученные результаты и, придя к единому мнению, составляют и подписывают единое заключение.

Комплексная экспертиза проводится экспертами различных специальностей в пределах своей компетенции в случаях, когда для производства исследований необходимы познания в разных отраслях знаний (ст. 233 УПК). Что касается заключения комплексной экспертизы, то в нем 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. Следовательно, общий вывод делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов.

В определенных случаях для производства экспертизы необходимо получить и предоставить эксперту образцы для сравнительного исследования. В соответствии с положением ч. 1 ст. 234 УПК следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить образцы подчёрка, следов пальцев рук, обуви, крови, слюны, слепков зубов или иные образцы для проведения сравнительного исследования у подозреваемого или

обвиняемого. Кроме названных лиц следователь вправе получить те же образцы у потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия. В некоторых случаях для изъятия образцов приглашается специалист. При получении вышеназванных образцов не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья человека или унижающие его честь и достоинство (ч. 3 ст. 234 УПК).

В случае необходимости получения образцов для сравнительного анализа, названные лица выносят соответствующее постановление. В тех ситуациях, когда получение образцов является частью экспертного исследования, проводящегося одним или несколькими экспертами, сведения о данном действии отражаются в экспертном заключении.

Бывают случаи, когда при назначении или проведении судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы возникает необходимость в стационарном наблюдении, в такой ситуации подозреваемый или обвиняемый могут быть помещены в государственную организацию здравоохранения, о чем указывается в постановлении о назначении экспертизы (ч. 1 ст. 235 УПК). Перечисленные действия относительно подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, производятся по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора (его заместителя).

Согласно ч. 3 ст. 235 УПК время нахождения подозреваемого или обвиняемого в государственной организации здравоохранения включается в срок содержания под стражей.

Вопрос о необходимости назначения судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы и помещения обвиняемого в государственную организацию здравоохранения может возникнуть и непосредственно в судебном заседании. В этом случае решение об этом принимает суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе, о чем выносится постановление.

Положениями ст. 236 УПК регулируются основные особенности, касающиеся содержания заключения эксперта, а также сообщения о невозможности его дачи. Соответственно после проведения экспертизы с учетом ее результатов эксперт от своего имени составляет *заключение*, в котором должна найти отражение следующая информация: когда, где, кем (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы и др.), на каком основании проведена экспертиза; отметка, удостоверенная подписью эксперта, о том, что он предупрежден об ответственности; кто присутствовал при проведении экспертизы и какие давал пояснения; какие материалы использовал эксперт и какие произвел исследования; поставленные эксперту вопросы и его мотивированные ответы.

Если при проведении экспертизы эксперт установит обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать на них в своем заключении (ч. 1 ст. 236 УПК). Эксперт выдает заключение в письменной форме и подписывает его. К заключению прилагаются оставшиеся после исследования вещественные доказательства, образцы, полученные экспериментальным путем и используемые для сравнения, а также фотографии, схемы и другие материалы, подтверждающие его выводы. В соответствии с положениями ч. 3 ст. 236 УПК в том случае, если эксперт убеждается, что поставленные вопросы выходят за пределы его специальных знаний или предоставленные ему материалы непригодны или недостаточны для дачи заключения, 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 237 УПК следователь имеет право получить объяснение от эксперта в случае проведения экспертизы до возбуждения дела, также он вправе **допросить эксперта** для разъяснения данного им заключения. Эксперт может изложить свои ответы собственноручно. Протокол допроса эксперта составляется с соблюдением общих требований, определенных ст. 193, 194 УПК. Получение следователем объяснения от эксперта либо его допрос до момента представления им заключения не допускаются.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 238 УПК заключение эксперта или его сообщение о невозможности дачи заключения до окончания предварительного расследования предъявляются подозреваемому, обвиняемому, защитнику, а также по их просьбе могут быть предъявлены потерпевшему и свидетелю, подвергшимся экспертизе, которые вправе давать объяснения и заявлять ходатайства по выводам эксперта. В случае же полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, лицо, производящее дознание, выносят мотивированное постановление, которое под расписку объявляется лицу, заявившему ходатайство. Об ознакомлении с вышеназванными документами составляется протокол, в котором отражаются сделанные заявления и ходатайства (ч. 2 ст. 238 УПК).

Согласно закону 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.

В случае необоснованности заключения эксперта и при наличии сомнений в его правильности может быть назначена повторная экспертиза, проведение которой поручается другому эксперту.

11.5 Приостановление, прекращение и возобновление предварительного расследования

Приостановление и возобновление предварительного расследования. Существует ряд случаев, когда возникает необходимость в приостановлении производства предварительного расследования. В основном это происходит тогда, когда следователь не может обеспечить участие в уголовном процессе лица, совершившего преступление. Смысл приостановления предварительного расследования состоит в том, что приостанавливается не только производство следственных действий, но и течение срока предварительного расследования.

Приостановление предварительного расследования – это предусмотренный уголовно-процессуальным законом временный перерыв в предварительном расследовании уголовного дела. Согласно ч. 1 ст. 246 УПК предварительное следствие приостанавливается при наличии одного из следующих *оснований*, препятствующих его продолжению и окончанию:

- не установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого;
- когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение;
- когда местонахождение обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в производстве по уголовному делу в связи с рассмотрением вопроса о выдаче иностранным государством;
- временного психического заболевания обвиняемого, препятствующих его участию в производстве процессуальных действий;
- невозможности производства следственных действий, без которых не может быть принято решение об окончании предварительного следствия;
- обнаружения безвестно исчезнувшего лица.

Решение о приостановлении предварительного следствия следователь оформляет в виде мотивированного постановления, копию которого направляет прокурору.

Встречаются случаи, когда по делу привлекаются два или несколько обвиняемых, а основания для приостановления предварительного следствия относятся не ко всем из них, тогда следователь вправе (ч. 3 ст. 246 УПК): 1) выделить в отдельное производство и приостановить предварительное следствие в отношении отдельных обвиняемых; 2) приостановить производство по всему делу, если по нему не может быть продолжено предварительное следствие без участия всех обвиняемых.

Что касается сроков приостановления, то в случаях, предусмотренных пп. 1, 2, 6 ч. 1 ст. 246 УПК, предварительное следствие приостанавливается лишь по истечении срока его производства; в случаях,

предусмотренных пп. 3–5 ч. 1 ст. 246 УПК, оно может быть приостановлено и до окончания срока предварительного следствия.

До приостановления предварительного следствия следователь обязан выполнить все следственные действия, проведение которых возможно в отсутствие обвиняемого, а именно: принять все меры по его розыску, а равно по установлению лица, совершившего преступление, либо по обнаружению безвестно исчезнувшего лица.

Действия следователя после приостановления предварительного следствия определяются положениями ст. 247 УПК. Первым делом о приостановлении предварительного следствия следователь обязан письменно оповестить потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей и одновременно разъяснить им, что постановление о приостановлении предварительного следствия может быть обжаловано прокурору (при наличии пп. 3–5 ч. 1 ст. 246 УПК уведомляются также обвиняемый, его защитник и законный представитель). Затем следователь в зависимости от оснований приостановления предпринимает следующие действия (ч. 2 ст. 247 УПК):

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

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

Розыск обвиняемого может быть объявлен как во время производства предварительного следствия, так и одновременно с его приостановлением. Согласно УПК производство по уголовному делу, следствие по которому приостановлено, не допускается.

В соответствии с положениями ст. 249 УПК возобновление приостановленного предварительного расследования возможно в следующих случаях: если отпали основания для приостановления производства по делу или возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия обвиняемого. Кроме того, приостановленное предварительное расследование может быть возобновлено мотивированным постановлением прокурора, начальника следственного подразделения (или их заместителями) в связи с отменой постановления следователя о приостановлении предварительного расследования.

Согласно положениям гл. 28 УПК о возобновлении предварительного расследования извещаются следующие участники процесса: обвиняемый, его защитник и законный представитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители.

Прекращение и возобновление предварительного расследования.

Прекращение предварительного расследования – это заключительный этап расследования, на котором следователь подводит итог работы, проведенной по делу. Согласно положениям ч. 1 ст. 250 УПК предварительное расследование по уголовному делу прекращается при наличии оснований, указанных в ст. 29, ч. 1, 1¹ ст. 30 УПК, а именно в связи: с 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.

Прокурор прекращает производство по уголовному делу ввиду принятия акта об освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 88¹ УК.

В практике также встречаются эпизоды, характеризующиеся недоказанностью участия подозреваемого (обвиняемого) в совершении преступления. Обычно здесь исчерпываются все возможности для собирания дополнительных доказательств. Таким образом, в сложившихся обстоятельствах, против подозреваемого (обвиняемого) прекращается уголовное преследование в связи с несовершением ими вменяемого ранее деяния (ч. 2 ст. 250 УПК). В данном случае прекращение уголовного преследования по указанным основаниям в силу презумпции невиновности означает полную и несомненную реабилитацию лица, привлеченного к уголовной ответственности. *Недоказанная виновность юридически приравнивается к доказанной невиновности.*

При наличии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу (ст. 29 УПК), предварительное расследование по нему подлежит прекращению. Законом допускается прекращение предварительного расследования в отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для его реабилитации (по требованию родственников).

Когда по делу привлекается несколько подозреваемых (обвиняемых), а основания к прекращению уголовного преследования относятся не ко всем из них, то уголовное преследование прекращается только в отношении отдельных лиц. Об этом выносится соответствующее постановление.

Следует помнить и то, что в случае, когда не доказано, что подозреваемый (обвиняемый) совершил преступление, и по обстоятельствам дела исключается возможность совершения преступления другим лицом, то уголовное преследование также подлежит прекращению.

О прекращении предварительного расследования следователь, орган дознания составляют *мотивированное постановление* (ч. 1 ст. 251 УПК). В

нем указывается: время и место его составления; фамилия и должность следователя, лица, производящего дознание, и начальника органа дознания; излагаются обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, и результаты его расследования с указанием данных о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся в совершении преступления; уголовно-правовая квалификация и применявшиеся меры пресечения.

Согласно положениям ч. 2 ст. 251 УПК в резолютивной части постановления излагается решение следователя, органа дознания о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) со ссылкой на статью УПК, послужившую основанием для этого, и другая информация.

Одновременно следователь, лицо, производящее дознание, письменно уведомляют подозреваемого, обвиняемого, их защитников, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей о прекращении предварительного расследования (ч. 1 ст. 252 УПК). Этим лицам разъясняются право ознакомления с материалами дела и порядок обжалования постановления. По их просьбе им вручается копия постановления о прекращении предварительного расследования (уголовного преследования) (ч. 2 ст. 252 УПК).

Правила обжалования постановления о прекращении предварительного расследования регулируются положениями ст. 253 УПК:

– постановление может быть обжаловано прокурору или в суд подозреваемым, обвиняемым, их защитниками, законными представителями, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями и некоторыми другими лицами;

– когда предварительное расследование либо уголовное преследование прекращено прокурором, то постановление обжалуется вышестоящему прокурору или в суд.

Что касается возобновления прекращенного предварительного расследования, то оно возможно в случае отмены соответствующего постановления. Возобновление прекращенного предварительного расследования допускается лишь до истечения срока давности привлечения лица к уголовной ответственности. Однако возможно исключение, когда прокурором, начальником следственного подразделения или судом удовлетворяется жалоба об отмене постановления о прекращении предварительного расследования за истечением сроков давности. О возобновлении производства по делу письменно уведомляются заинтересованные лица (ч. 3 ст. 254 УПК).

11.6 Окончание предварительного расследования

с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд

Предварительное расследование заканчивается составлением постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

После того как все следственные действия выполнены, а собранные доказательства достаточны для передачи уголовного дела прокурору для направления в суд, следователь извещает об этом потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и разъясняет им право на ознакомление с материалами дела, а равно и на заявление разного рода ходатайств (ч. 1 ст. 255 УПК). Следователь уведомляет об этом также обвиняемого, его законного представителя, защитника, разъясняет им, что они вправе знакомиться с материалами дела как лично, так и с помощью защитника (ч. 2 ст. 255 УПК). Затем для названных участников следователь назначает время и место для ознакомления с материалами дела.

В соответствии с ч. 5 ст. 255 УПК уголовное дело предъявляется для ознакомления обвиняемому не позднее чем за месяц до истечения предельного срока содержания под стражей.

Что касается неявки защитника обвиняемого по уважительным причинам для ознакомления с делом в назначенное время, то в данном случае следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток. В случае неявки защитника в течение этого срока следователь принимает меры к явке другого защитника (ч. 6 ст. 255 УПК).

Ознакомление потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей с делом осуществляется в соответствии с правилами ст. 256 УПК. При явке перечисленных лиц следователь разъясняет им порядок и условия ознакомления с материалами дела, сроки ознакомления. Все эти лица (кроме потерпевшего) знакомятся с материалами дела только в той части, которая относится к гражданскому иску (ч. 1 ст. 256 УПК). Общий срок ознакомления всех потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей с материалами не может превышать одного месяца.

В соответствии с ч. 1 ст. 257 УПК следователь предъявляет обвиняемому, его законному представителю и защитнику материалы дела в подшитом и пронумерованном виде (за исключением некоторых материалов, изложенных в ч. 8 ст. 193 УПК), а также разъясняет им порядок, условия и сроки ознакомления с делом. По просьбе вышеназванных лиц следователь оказывает содействие в просмотре различного рода материалов.

Упомянутые лица, знакомясь с материалами дела, вправе выписывать из него сведения в любом объеме, а также с разрешения следователя копировать интересующие их материалы (ч. 2 ст. 257 УПК). Срок ознакомления обвиняемого, его законного представителя и защитника с материалами уголовного дела не может превышать одного месяца.

Согласно положениям ч. 5 ст. 257 УПК, по окончании ознакомления обвиняемого, его законного представителя и защитника с уголовным делом следователь должен выяснить, заявляют ли указанные лица ходатайства и о чем именно, а также заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК. Копии этих ходатайств приобщаются к уголовному делу.

Об ознакомлении с делом всех перечисленных выше лиц следователь составляет *протокол* в соответствии с общими требованиями ст. 193, 194 УПК. В протоколе указывается, какие материалы предъявлены для ознакомления и какие ходатайства заявлены.

Общие положения заявления и разрешения поданных ходатайств изложены в ст. 259 УПК.

Ходатайства обвиняемого, его законного представителя и защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, заявленные устно, затем должны быть занесены в протокол ознакомления. Данные ходатайства разрешаются в сроки, предусмотренные положениями ст. 137 УПК. Если участник процесса заявит о намерении изложить ходатайство в письменной форме, то для его подготовки дается время до 3 суток, о чем делается отметка в протоколе, а письменное ходатайство затем приобщается к делу. При всем при этом время подготовки письменного ходатайства входит в срок ознакомления с уголовным делом (ч. 2 ст. 259 УПК).

Следователь не вправе отказать в удовлетворении ходатайства об установлении обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу (перечень таковых представлен в ст. 89 УПК). В этих случаях следователь должен дополнить предварительное расследование.

Работа следователя по уголовному делу завершается вынесением постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд. В нем указываются: 1) время и место его вынесения, кем оно составлено; 2) сведения о личности обвиняемого; 3) наименование общественно опасного деяния, совершенного обвиняемым; 4) наименование статьи, предусматривающей ответственность за совершенное общественно опасное деяние.

Кроме постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд следователь прилагает справку, в которой представлены следующие данные (ст. 261 УПК): о движении уголовного дела и сроках

расследования; о лицах, привлеченных в качестве обвиняемых, и предъявленном им обвинении; о мерах пресечения, примененных в отношении их; о вещественных доказательствах; о гражданском иске, мерах, принятых для его обеспечения; о процессуальных издержках и др.

В соответствии с уголовно-процессуальным законом после подписания следователем постановления о передаче дела прокурору для направления в суд оно не позднее суток направляется прокурору, осуществляющему надзор [23].

Вместе с названными документами следователь прилагает также прокурору справку о результатах предварительного расследования, а для суда – список лиц, которые подлежат вызову в судебное заседание. В упомянутой справке приводится разного рода информация, перечень которой в полной мере представлен в ч. 2 ст. 262 УПК. В обязательном порядке справка должна содержать ссылки на тома и листы уголовного дела, кроме того она не подлежит приобщению к уголовному делу.

Согласно положениям ч. 3 ст. 262 УПК в списке лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, указываются их место жительства и листы дела, на которых изложены их показания.

11.7 Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему для направления в суд

После окончания предварительного расследования прокурор проверяет все материалы уголовного дела. При этом он (или его заместитель) особое внимание должны обратить на разрешение следующих вопросов:

1) имело ли место деяние, вмененное обвиняемому, и имеется ли в этом деянии состав преступления;

2) нет ли в деле обстоятельств, влекущих его прекращение;

3) заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК;

4) обосновано ли предъявленное обвинение имеющимися доказательствами;

5) предъявлено ли обвинение по всем установленным и указанным в деле общественно опасным деяниям обвиняемого;

6) привлечены ли в качестве обвиняемых все лица, избранные в совершении преступления;

7) правильно ли квалифицированы деяния обвиняемого;

8) правильно ли применена мера пресечения и нет ли в деле оснований для ее изменения либо отмены;

9) приняты ли меры обеспечения гражданского иска;

10) выявлены ли причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и приняты ли меры к их устранению;

11) произведено ли исследование обстоятельств дела всесторонне, полно и объективно;

12) составлено ли постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд в соответствии с требованиями УПК;

13) не допущены ли при производстве предварительного расследования какие-либо нарушения УПК.

Прокурор (его заместитель) в соответствии с положениями ст. 264 УПК по делу, поступившему к нему в срок не более 5 суток (по обычным делам) принимает одно из следующих решений:

1) согласиться с постановлением следователя и направить дело в суд;

2) прекратить предварительное расследование в полном объеме и в отношении всех обвиняемых в соответствии с основаниями, изложенными в ст. 250 УПК;

3) возвратить дело следователю с письменными указаниями для производства дополнительного предварительного расследования, а также для предъявления нового обвинения в случае необходимости его дополнения, или же изменения на более тяжкое или на существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального обвинения либо для составления нового постановления, если составленное не соответствует требованиям.

Кроме того по делу, поступившему к прокурору (или его заместителю), каждый из них вправе отменить или изменить ранее примененную меру пресечения либо применить меру пресечения, если она не была применена ранее (ч. 1 ст. 265 УПК). При направлении дела в суд прокурор (его заместитель) вправе также изменить список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Согласившись с постановлением следователя о направлении дела в суд, прокурор (его заместитель) 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 все ходатайства и жалобы по делу направляются непосредственно в суд.

Копии постановления следователя о направлении дела в суд прокурор (его заместитель) вместе с уведомлением направляют обвиняемому и потерпевшему с переводом на их родной язык или на другой язык, которым они владеют. Если прокурором или его заместителем были изменены объем обвинения или квалификация общественно опасного деяния либо применена, изменена или отменена мера пресечения, указанным лицам направляются копии соответствующих постановлений. Вместе с делом суду направляются постановление следователя о передаче дела прокурору и список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

11.8 Судебное производство

11.8.1 Производство в суде первой инстанции.

Подсудность, ее признаки.

Передача уголовного дела в другой суд

Согласно ст. 60 Конституции каждому гражданину гарантирована защита его прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом в определенные законом сроки. Следовательно, реализация названных гарантий требует очень четкого порядка рассмотрения уголовных дел, причем именно тем судом, который уполномочен решать данные вопросы. Для этого введен институт подсудности. В соответствии с ним в целях разграничения компетенции разноименных судов, судов различных звеньев судебной системы, а также учета характерных признаков различной категории уголовных дел УПК предусмотрены правила подсудности, которые направлены на обеспечение быстрого, полного и объективного рассмотрения уголовных дел.

Подсудность – это совокупность юридических признаков уголовного дела, в зависимости от которых оно подлежит рассмотрению по первой инстанции в определенном суде [17, 19].

В соответствии с ч. 1 ст. 267 УПК *районному (городскому) суду* подсудны все уголовные дела о всех преступлениях, за исключением дел, подсудных вышестоящим и военным судам.

Областным, Минскому городскому, Белорусскому военному 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 (ч. 1 ст. 268 УПК).

Согласно УПК *Верховному Суду* подсудны следующие уголовные дела:

1) о преступлениях, совершенных высшими должностными лицами государства, депутатами Палаты представителей и членами Совета Республики Национального собрания и судьями;

2) переданные в данный суд с согласия обвиняемого и его защитника в целях обеспечения объективности судебного разбирательства в случаях, предусмотренных ст. 274 УПК.

Межгарнизонным военным судам подсудны дела о преступлениях, совершенных:

1) лицами, на которых распространяется статус военнослужащего;

2) одним лицом, если хотя бы одно из преступлений подсудно межгарнизонному военному суду;

3) группой лиц, если дело хотя бы в отношении одного из них подсудно межгарнизонному военному суду при невозможности выделения дела в

отношении лица, на которое распространяется статус военнослужащего, в отдельное производство;

4) лицами в период прохождения ими воинской службы, но к моменту рассмотрения дела в суде уволенными с воинской службы.

Для подсудности уголовных дел характерны три основных признака: родовой, территориальный, персональный.

Родовой признак подсудности определяется видом преступления, его квалификацией. С его помощью устанавливается, суд какого звена компетентен рассматривать данное дело, и разграничивается компетенция между судами общей юрисдикции.

Территориальный признак подсудности уголовного дела определяется в зависимости от места совершения преступления. Согласно ч. 1 ст. 271 УПК уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления. Если определить это самое место невозможно или если преступления совершены в разных местах, дела рассматриваются судами по месту окончания предварительного расследования либо по месту совершения одного из преступлений.

Персональный признак подсудности определяется в зависимости от должности или служебного положения обвиняемого. Персональная подсудность установлена в отношении судей, военнослужащих, депутатов парламента, высших должностных лиц государства (ст. 269 УПК).

Согласно положениям ст. 266 УПК *прокурор (его заместитель) своим постановлением направляют дело в суд по подсудности* и уведомляют об этом участников процесса, разъясняют также, что с данного момента все ходатайства направляются непосредственно в суд. Что касается **передачи дела в другой суд**, то суд, установив, что находящееся в его производстве дело подсудно другому суду, вправе с согласия сторон оставить его в своем производстве. Это обстоятельство имеет место только тогда, когда к рассмотрению дела в судебном заседании суд еще не приступал. Однако если дело подсудно вышестоящему суду, то оно всегда подлежит направлению по подсудности. Аналогично вышеописанным моментам не допускается передача в нижестоящий суд уголовного дела, начатого рассмотрением в судебном заседании вышестоящего суда (согласно ч. 2 ст. 273 УПК). Передача уголовного дела из суда, которому оно подсудно, в другой одноименный или вышестоящий суд допускается с согласия сторон только до начала его рассмотрения в судебном заседании. Данный вопрос разрешается председателем вышестоящего суда (его заместителем) по представлению прокурора или суда, которому подсудно дело, о чем выносятся постановления (ч. 2 ст. 274 УПК).

В целях наиболее быстрого, полного и всестороннего рассмотрения дела в суде, УПК запрещает споры о подсудности между судами. Любое

уголовное дело, направленное из одного суда в другой, подлежит безусловному принятию к производству тем судом, куда оно направлено (ст. 275 УПК).

11.8.2 Назначение и подготовка судебного разбирательства

Это **первая самостоятельная стадия уголовного процесса**. Судья по поступившему в суд уголовному делу должен вынести одно из следующих решений: о направлении дела по подсудности; о прекращении производства по делу; о приостановлении производства по делу; о назначении судебного разбирательства. Каждое решение судьи принимается в форме постановления. Оно должно быть принято не позднее 14 суток со дня поступления дела в суд, а по делам, подсудным Верховному Суду, областным, Минскому городскому и Белорусскому военному судам, – в срок до одного месяца. В исключительных случаях с учетом особой сложности и большого объема дела срок может быть продлен по постановлению председателя суда до 3 месяцев (согласно ч. 3 ст. 276 УПК).

В соответствии с положениями ст. 277 УПК судья по поступившему уголовному делу должен выяснить перечень вопросов, подлежащих изучению: 1) подсудно ли дело данному суду; 2) не имеются ли обстоятельства, влекущие прекращение либо приостановление производства; 3) подлежит ли изменению или отмене примененная в отношении обвиняемого мера пресечения; 4) приняты ли меры, обеспечивающие возмещение вреда, причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества; 5) подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

При наличии оснований для внесения дела в судебное разбирательство судья назначает его и выполняет необходимые подготовительные действия для рассмотрения дела в судебном заседании. Судья устанавливает: в соответствии ли с законом было проведено предварительное расследование; выяснены ли все основные обстоятельства дела; соблюдены ли все требования по обеспечению прав всех участников процесса и др.

Рассматриваемая стадия уголовного процесса следует после предварительного расследования и предшествует рассмотрению дела по существу в судебном разбирательстве; соответственно она начинается с момента поступления уголовного дела в суд и заканчивается принятием судьей соответствующего решения. Тем самым, выявляя недостатки в работе органов предварительного расследования, стадия назначения и подготовки судебного разбирательства способствует повышению качества их работы.

Судья, убедившись, что нет оснований, для воспрепятствования рассмотрению дела в суде, принимает решение о назначении судебного разбирательства. В соответствии с данным постановлением в нем решается ряд вопросов (ч. 2 ст. 281 УПК): 1) о месте и времени судебного разбирательства; 2) о рассмотрении дела единолично или коллегиально; 3) об участии в судебном разбирательстве защитника, если его участие обязательно; 4) о лицах, подлежащих вызову в судебное заседание; 5) о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 287 УПК, и др.

Участники процесса не менее чем за 5 суток должны быть извещены о месте и времени начала разбирательства по делу (при несоблюдении этого срока рассмотрение уголовного дела откладывается).

Подготовка судебного разбирательства заключается в следующих действиях секретаря судебного заседания (помощника судьи):

1) направлении участникам процесса копии постановления о назначении судебного разбирательства, а также копии постановления о мере пресечения в отношении обвиняемого (в том случае, если она судьей была изменена или отменена либо продлена в случае нахождения обвиняемого под стражей и т.п.);

2) вызове в судебное заседание лиц, о необходимости которых судья указал в постановлении о назначении судебного разбирательства;

3) в принятии по указанию судьи иных мер к подготовке разбирательства.

11.8.3 Общие условия судебного разбирательства

Это закрепленные законом правила, отражающие характерные черты судебного разбирательства и обеспечивающие осуществление на этой стадии всех принципов процесса [19, 20].

К числу общих условий судебного разбирательства относятся **правовые нормы**, устанавливающие требования непосредственности, устности и непрерывности судебного разбирательства (ст. 286 УПК), гласности (ст. 287 УПК), неизменности состава суда (ст. 288 УПК), равенстве прав сторон (ст. 292 УПК), роль председательствующего в судебном заседании (ст. 290 УПК), пределы судебного разбирательства (ст. 301 УПК), об участниках судебного разбирательства: обвиняемого, защитника, потерпевшего, гражданского истца и ответчика, эксперта, специалиста, переводчика (ст. 293–300 УПК), секретаре (ст. 291 УПК), порядке (ст. 306 УПК), протоколе судебного заседания (ст. 308 УПК), а также нормы, регулирующие вынесение судом решений об изменении обвинения, о мере пресечения (ст. 304 УПК), о прекращении производства по уголовному делу (ст. 303 УПК) и определяющие меры в отношении нарушителей порядка в судебном

заседании (ст. 307 УПК). Рассмотрим некоторые из перечисленных правовых норм более подробно.

Под неизменностью состава суда понимается рассмотрение уголовного дела одним и тем же судьей или в одном и том же составе суда, причем в случае невозможности кого-либо из судей продолжать участие в разбирательстве он заменяется другим судьей, и разбирательство дела начинается сначала, за исключением случаев, предусмотренных ст. 289 УПК (ч. 1, 2 ст. 288 УПК).

Согласно положениям ст. 289 УПК к коллегиальному рассмотрению уголовного дела, требующего продолжительного времени для судебного разбирательства, могут привлекаться запасной судья и народный заседатель. Они присутствуют в зале с начала разбирательства данного дела и в случае выбытия одного из судей или народных заседателей заменяют его. При этом разбирательство дела продолжается.

Обязанности председательствующего в судебном заседании прописаны в ст. 290 УПК. А именно: председательствующий руководит 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.

В соответствии с тезисами ст. 291 УПК секретарь судебного заседания (помощник судьи):

1) проверяет явку лиц, вызванных в судебное заседание, по поручению председательствующего осуществляет другие процессуальные действия;

2) ведет протокол судебного заседания. Он обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников, имевшие место в ходе заседания;

3) в случае разногласия с председательствующим по поводу содержания протокола вправе приложить к протоколу свои замечания, которые рассматриваются в порядке, предусмотренном ст. 309, 310 УПК.

Секретарю судебного заседания может быть заявлен отвод, который разрешается по правилам, установленным ст. 83 УПК.

Равенство прав сторон в судебном разбирательстве описано положениями ст. 292 УПК, а именно: 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, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по определенному перечню вопросов, а также на участие в рассмотрении иных вопросов, возникающих в судебном разбирательстве.

11.8.4 Участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве

Участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве регулируется ст. 293 УПК. По всем делам публичного, частно-публичного и частного обвинения, возбужденным прокурором, участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве обязательно, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 455 УПК. Причем, что касается сложных и многоэпизодных дел, то государственное обвинение могут поддерживать несколько прокуроров (ч. 2 ст. 293 УПК).

Если государственный обвинитель не является на судебное заседание, то суд откладывает разбирательство, при этом о его неявке суд сообщает вышестоящему прокурору. В случае же невозможности участия государственного обвинителя допускается его замена, не препятствующая дальнейшему рассмотрению дела. Новому государственному обвинителю должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

В судебном разбирательстве **государственный обвинитель**:

- оглашает обвинение, представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время 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;
- при поддержке обвинения руководствуется требованиями закона и своим внутренними убеждениями, основанным на результатах исследования всех обстоятельств дела;
- может изменить обвинение или отказаться от него, если придет к выводу, что оно не нашло подтверждения в судебном разбирательстве.

В соответствии с ч. 8 ст. 293 УПК при отказе государственного обвинителя от обвинения, а также если от обвинения отказались потерпевший, гражданский истец или их представители, то суд своим

постановлением прекращает производство по уголовному делу. Если же потерпевший, гражданский истец или их представители настаивают на обвинении, суд продолжает разбирательство и разрешает дело в порядке, установленном УПК, при этом государственный обвинитель освобождается от дальнейшего участия в разбирательстве, а обвинение поддерживают потерпевший, гражданский истец или их представители.

11.8.5 Пределы судебного разбирательства. Отложение судебного разбирательства и приостановление производства по уголовному делу

Ограничение пределов судебного разбирательства продиктовано задачей гарантирования законного порядка привлечения к уголовной ответственности, достоверного установления всех обстоятельств по уголовному делу и права обвиняемого на защиту.

Согласно положениям ст. 301 УПК оговорены **пределы судебного разбирательства**. Судебное разбирательство уголовного дела проводится только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое ему предъявлено в установленном УПК порядке.

В соответствии с ч. 2 ст. 301 УПК возникают случаи, когда в ходе судебного следствия возникнет необходимость в изменении обвинения на более тяжкое либо существенно отличающегося по своему содержанию от ранее предъявленного обвинения, то суд по ходатайству государственного обвинителя объявляет перерыв на срок до 10 суток для составления им нового постановления. Далее государственный обвинитель объявляет обвиняемому, его представителю, защитнику данное постановление и допрашивает обвиняемого по новому обвинению. Затем допрос обвиняемого по новому обвинению производят другие участники разбирательства. Копию нового постановления суд передает обвиняемому, законному представителю и защитнику и предоставляет им время, необходимое для подготовки к защите.

При предъявлении более тяжкого обвинения, влекущего изменение подсудности, суд принимает решение в соответствии с правилами ст. 278 УПК.

В случае совершения обвиняемым нескольких преступлений они соединяются судом, при этом государственный обвинитель при предъявлении обвинения обязан составить новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого с описанием всех инкриминируемых обвиняемому преступлений (ч. 3¹ ст. 301 УПК).

В права государственного обвинителя также входит право исключения из обвинения отдельных пунктов, а также квалификации действий

обвиняемого по статье УК, предусматривающей ответственность за менее тяжкое преступление, чем то, в совершении которого лицо обвинялось ранее.

Суд вправе сам изменить квалификацию преступления независимо от точки зрения государственного обвинителя в том случае, если это не ухудшает положения обвиняемого и не требует изменения сущности обвинения (согласно ч. 5 ст. 301 УПК).

Отложение и приостановление производства по делу регулируется тезисами ст. 302 УПК. В соответствии с положениями закона, когда продолжение разбирательства невозможно вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц, то суд своим постановлением откладывает его. Одновременно принимаются меры по вызову или приводу не явившихся лиц.

В случаях, когда обвиняемый скрылся, или же из-за его временного психического расстройства, т.е. моментов исключающих возможность его явки в судебное заседание, суд приостанавливает производство в отношении этого обвиняемого до его розыска или выздоровления. Судебное разбирательство по делу откладывается также и в случае, когда возникает необходимость производства экспертизы, причем откладывается на срок ее проведения.

Приостановление производства по делу возможно, когда в ходе судебного разбирательства выяснится, что предъявленных доказательств недостаточно для постановления приговора. В данном случае приостановление по делу допускается только по ходатайству сторон и на срок до одного месяца. При этом суд предлагает государственному обвинителю организовать проведение дополнительных следственных действий. По ходатайству государственного обвинителя указанный срок может быть продлен судом до 2 месяцев. При непредставлении государственным обвинителем дополнительно материалов за установленный срок суд принимает решение на основании исследованных в судебном заседании доказательств.

Согласно ч. 6 ст. 302 УПК отложенное разбирательство по делу или приостановленное производство возобновляются, когда основания, по которым производство по делу было отложено или приостановлено, ликвидированы.

11.8.6 Прекращение производства по уголовному делу.

Решение вопроса о мере пресечения.

Порядок вынесения постановлений в судебном заседании

Производство по делу подлежит **прекращению** в следующих случаях (ч. 1, 2 ст. 303 УПК): 1) когда будут установлены обстоятельства, указанные в пп. 3–11, 13 ч. 1 ст. 29 УПК; 2) по основаниям, указанным в ч. 1 ст. 30 УПК; 3) отказа государственного обвинителя от обвинения, если от обвинения отказались также потерпевший, гражданский истец или их представители.

Что касается решения вопроса **о мере пресечения**, то он разрешается положениями ст. 304 УПК, а именно: суд вправе применить, изменить или отменить меру пресечения в отношении обвиняемого, при этом по истечении указанного в ч. 13 ст. 127 УПК срока содержания под стражей суд должен изменить обвиняемому меру пресечения.

Любые разрешаемые судом во время судебного разбирательства вопросы отражаются в **постановлениях**, которые подлежат оглашению в судебном заседании (ч. 1 ст. 305 УПК). Такие постановления, как 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, как правило, в виде отдельных документов. Все иные постановления заносятся в протокол судебного заседания.

11.8.7 Распорядок судебного заседания. Меры воздействия за нарушение порядка в судебном заседании

К общим условиям судебного разбирательства относится также и внешняя форма поведения всех участвующих и присутствующих на заседании лиц. Судебное разбирательство должно происходить в условиях, обеспечивающих работу суда и безопасность участников уголовного процесса. Существуют следующие **требования к распорядку проведения судебного заседания**:

– при входе суда в зал заседания секретарь (помощник судьи) объявляет: «Прошу встать. Суд идет». Все присутствующие в зале судебного заседания встают, после чего по приглашению председательствующего занимают свои места. Данное правило продиктовано задачей обеспечить уважение к суду и создать благоприятные условия для рассмотрения дела;

– все участники судебного разбирательства обращаются к суду со словами «Высокий суд», дают показания и делают заявления стоя;

– все участники процесса, а равно все присутствующие в зале судебного заседания граждане должны подчиняться распоряжениям председательствующего о соблюдении порядка в судебном заседании.

Лица, не достигшие 16-летнего возраста, в зал судебного заседания не допускаются, за исключением случаев, когда они вызваны судом.

В случаях **нарушения порядка в судебном заседании** и неподчинении законным распоряжениям председательствующего участник процесса предупреждается, что повторное нарушение порядка повлечет наложение административного взыскания и удаление его из зала судебного заседания. Последнее касается любого участника процесса (исключение составляют государственный и частный обвинители, а также защитник). Об удалении из зала заседания участника разбирательства суд выносит постановление. Если в ходе процесса был удален обвиняемый, то приговор должен быть провозглашен в его присутствии (или объявлен ему под расписку сразу же после провозглашения).

Суд имеет полномочия воздействовать на государственного обвинителя и защитника. При неподчинении их законным распоряжениям судьи об этом сообщается соответственно вышестоящему прокурору, президиуму коллегии адвокатов, квалификационной комиссии адвокатов (ч. 4 ст. 307 УПК). Иные участники разбирательства, не являющиеся участниками судебного процесса, в случае нарушения ими порядка в судебном заседании по распоряжению председательствующего удаляются из зала судебного заседания (согласно ч. 5 ст. 307 УПК). Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления либо административного правонарушения, суд направляет материалы для возбуждения против него уголовного или административного дела.

11.8.8 Протокол судебного заседания. Замечания на протокол судебного заседания. Рассмотрение замечаний

В соответствии с положениями ст. 308 УПК в судебном заседании **обязательно ведение протокола**. Он пишется от руки или подготавливается с помощью технических средств секретарем судебного заседания. Полный перечень информации отражаемой в протоколе представлен в ч. 3 ст. 308 УПК. Ниже кратко описаны основные тезисы протокола:

- место и дата заседания, время его начала и окончания;
- какое дело рассматривается, а также наименование и состав суда;
- данные об участниках судебного заседания;
- данные о личности обвиняемого;
- примененная в отношении его мера пресечения;
- заявления и ходатайства участников судебного разбирательства;
- постановления суда, вынесенные без удаления в совещательную комнату;
- подробное содержание показаний;

– основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнего слова обвиняемого;

– указание о провозглашении приговора и разъяснении порядка и срока его обжалования и др.

В протоколе отражается и информация о нарушении порядка в судебном заседании, а также личность нарушителя и меры воздействия, принятые судом в отношении него.

При применении в ходе судебного заседания стенографирования, звуко- или видеозаписи она прилагается к протоколу, в котором делается соответствующая запись (согласно ч. 4 ст. 308 УПК).

Законом оговорено, что не позднее 10 суток после окончания разбирательства протокол должен быть подготовлен и подписан председательствующим и секретарем судебного заседания, причем первый обязан обеспечить сторонам возможность ознакомления с протоколом в полном объеме.

Стороны, а также лица, допрошенные в судебном заседании, вправе ходатайствовать об ознакомлении с записью в протоколе их показаний. Такая возможность предоставляется не позднее следующего дня после заявления лицом ходатайства (согласно ч. 8 ст. 308 УПК).

Что касается **замечаний на протокол** судебного заседания, то они подаются в течение 5 суток после ознакомления с ним. Этот срок может быть продлен до 10 суток председательствующим в заседании.

Положениями ст. 310 УПК регулируются особенности **рассмотрения замечаний** на протокол судебного заседания. Поданные замечания должны быть рассмотрены в срок не более 10 суток со дня их поступления в суд председательствующим, который в необходимых случаях вправе вызвать лиц, их подавших. По результатам рассмотрения представленных замечаний председательствующий выносит мотивированное постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Поданные замечания отражаются в протоколе судебного заседания.

11.9 Структура судебного разбирательства

11.9.1 Структура судебного разбирательства.

Подготовительная часть судебного заседания

Процессуальные действия подготовительной части судебного заседания можно разделить на несколько групп: 1) открытие судебного заседания; 2) проверка явки в суд сторон и иных лиц; 3) разъяснение прав

участникам судебного заседания; 4) обеспечение необходимых средств доказывания.

Открытие судебного заседания происходит в назначенное время, при этом председательствующий открывает его и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству. После объявления информации о деле секретарь судебного заседания (помощник судьи) докладывает о явке в суд участвующих сторон и иных лиц, вызванных в судебное заседание, и сообщает о причинах неявки отсутствующих (ст. 312 УПК).

Председательствующий принимает меры для *удаления свидетелей из зала судебного заседания до начала их допроса*. Это необходимо для обеспечения проведения допроса свидетелей в отсутствие других, которые будут допрашиваться позже, так как допрошенные и недопрошенные свидетели не должны находиться в одном помещении. Свидетелям также разъясняется, что после допроса они не должны общаться со свидетелями, которых он еще ожидает (согласно ст. 314 УПК).

Затем происходит *объявление состава суда и других участников судебного заседания*, при этом председательствующий сообщает, кто является государственным и частным обвинителями, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, представителями, а также секретарем судебного заседания (помощником судьи), экспертом, специалистом и переводчиком.

Далее согласно ст. 316 УПК происходит *установление личности обвиняемого* (фамилию, имя, отчество, дату и место рождения, гражданство, степень владения языком, на котором ведется судопроизводство, место жительства, семейное положение и другие данные) и своевременности вручения ему копий процессуальных документов. Удостоверившись в личности обвиняемого, председательствующий разъясняет ему его права и обязанности. Сразу же после этого следует разъяснение прав и обязанностей потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям (ст. 318 УПК).

Следующим действием председательствующего является *разъяснение эксперту и специалисту их прав и обязанностей*, предусмотренных соответственно ст. 61 и 62 УПК. Председательствующий также разъясняет сторонам их права заявления отвода составу суда, кому-либо из судей и другим участникам судебного разбирательства. Заявленные отводы разрешаются в соответствии со ст. 79-87 УПК.

Затем суд переходит к *решению вопросов, связанных с ходатайствами, подаваемыми участвующими сторонами*. В ходе заседания председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов и об истребовании вещественных доказательств и документов. Лицо, заявившее ходатайство,

обязано указать, для установления каких именно обстоятельств необходимы дополнительные доказательства. Суд, выслушав мнения всех участников процесса, должен рассмотреть каждое заявленное ходатайство и удовлетворить его в том случае, если выясняемые при этом обстоятельства, имеют значение для дела, либо вынести мотивированное постановление о полном или частичном отказе в удовлетворении. Однако суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании в качестве свидетелей лиц, явившихся в суд по инициативе сторон. При отказе в ходатайстве лицо вправе заявить его в дальнейшем (согласно ч. 1-4 ст. 322 УПК).

Согласно положениям ст. 323 УПК устанавливается порядок решения вопросов о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников процесса.

По окончании подготовительной части судебного разбирательства председательствующий объявляет о начале судебного следствия.

11.9.2 Судебное следствие

Это **центральная часть судебного разбирательства**, в которой суд в условиях наиболее полного осуществления принципов уголовного процесса исследует все доказательства в целях установления фактических обстоятельств совершенного общественно опасного деяния [19].

Судебное следствие начинается с оглашения государственным обвинителем предъявленного лицу обвинения, а по делам частного обвинения – с изложения заявления частным обвинителем или его представителем. Затем председательствующий опрашивает обвиняемого, понятно ли ему обвинение, разъясняет сущность обвинения и выясняет его отношение к обвинению.

В соответствии с положениями ст. 325 УПК *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. Обвиняемое лицо с разрешения председательствующего вправе давать показания в любой момент судебного следствия.

Согласно ч. 1 ст. 326 УПК вопрос о сокращенном порядке судебного следствия решается с согласия сторон, но только в случае признания обвиняемым своей вины и когда сделанное признание не оспаривается какой-либо из сторон и не вызывает у суда сомнений. По уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, а также о преступлениях, за

совершение которых могут быть назначены лишение свободы на срок свыше 10 лет, пожизненное заключение или смертная казнь, это правило не применяется (ч. 2 ст. 326 УПК).

Непосредственно перед *допросом обвиняемого* председательствующий разъясняет ему его право давать показания по поводу предъявленного обвинения и обращает внимание, что все им сказанное может быть использовано против него. Первым обвиняемого (при его согласии) допрашивает сторона обвинения, а затем сторона защиты. Суд задает вопросы обвиняемому после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы судом при его допросе любой из сторон.

В некоторых случаях в судебном заседании могут быть оглашены показания обвиняемого, данные им при досудебном производстве, а также воспроизведены приложенные к протоколу допроса звукозаписи его показаний, видеозаписи или киносъемки. Ими являются следующие случаи:

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

Потерпевший допрашивается в соответствии с правилами допроса свидетелей. Исходя из норм гл. 36 УПК потерпевший должен быть допрошен в судебном заседании до допроса свидетелей. Потерпевший в отличие от свидетеля может давать показания в любой момент судебного следствия с разрешения председательствующего.

При допросе председательствующий устанавливает личность свидетеля (потерпевшего), выясняет его отношение к обвиняемому и потерпевшему, разъясняет гражданский долг и обязанность дать правдивые показания по уголовному делу, а также ответственность за отказ либо уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. О том, что свидетелю разъяснены его обязанности и ответственность, у него берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания.

В соответствии с ч. 3 ст. 330 УПК *свидетели обвинения* допрашиваются первыми, а затем – *свидетели защиты*. При этом первой задает вопросы сторона, по ходатайству которой данный свидетель вызван в судебное заседание. Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания и не могут его покинуть до окончания следствия без разрешения суда и согласия сторон.

В целях обеспечения безопасности свидетеля, членов его семьи, близких родственников и иных близких для него лиц, суд вправе провести его допрос без оглашения действительных данных о нем и вне визуального наблюдения лиц, присутствующих в зале судебного заседания.

Ст. 332 УПК установлено, что при допросе свидетелей и потерпевших в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда – в возрасте от 14 до 16 лет вызывается педагог или психолог. Интересы несовершеннолетних также могут представлять родители или иные законные его представители. Перечисленные лица с разрешения председательствующего могут задавать вопросы свидетелям или потерпевшим.

По ходатайству сторон или по инициативе суда допрос потерпевшего и свидетеля, не достигших 18 лет, может проводиться в отсутствие обвиняемого, о чем суд выносит соответствующее постановление. Однако после возвращения обвиняемого ему должны быть сообщены показания этих лиц и представлена возможность задавать им вопросы (ч. 3 ст. 332 УПК).

Потерпевший и свидетель, не достигшие 16 лет, удаляются из зала судебного заседания по окончании их допроса, кроме случаев, когда суд признает необходимым дальнейшее их присутствие.

Оглашение показаний потерпевшего и свидетеля, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение звуко-, видеозаписи показаний либо киносъемки их допроса допускаются по усмотрению суда или по ходатайству сторон в следующих случаях (ч. 1 ст. 333 УПК):

- при наличии существенных противоречий между этими показаниями и показаниями, данными в судебном заседании;
- отсутствию в судебном заседании потерпевшего или свидетеля по причинам, исключающим возможность их явки;
- наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 68 УПК.

11.9.3 Производство экспертизы в судебном заседании

По ходатайству или по собственной инициативе суд **вправе назначить экспертизу в целях установления имеющих значение для дела обстоятельств**, исследование которых требует специальных знаний. Ее производство поручается экспертам, которые давали заключение в ходе досудебного производства, либо же другим экспертам, назначенным судом. Экспертиза в суде производится по правилам, предусмотренным гл. 26 УПК.

Согласно ч. 3 ст. 334 УПК 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 выяснении всех обстоятельств, имеющих значение для дачи заключения, председательствующий предлагает сторонам представить эксперту в письменном виде вопросы. Данные вопросы оглашаются и по

ним заслушиваются мнения участников судебного разбирательства. Изучив вопросы, суд своим постановлением устраняет некоторые из них, в частности те, которые не относятся к делу или компетенции эксперта, окончательно формулирует список вопросов, после чего эксперт приступает к экспертизе и составлению заключения (ч. 5 ст. 334 УПК).

Эксперт представляет свое *заключение в письменной форме* и обнарудует его в судебном заседании, после чего заключение вместе с вопросами приобщается к уголовному делу.

Согласно ст. 335 УПК после оглашения заключения эксперта, данного им в ходе предварительного следствия или в судебном заседании, эксперт может быть допрошен в связи с уточнением и разъяснением заключения. Первой стороной, которая задает вопросы эксперту, является та сторона, по ходатайству которой назначена экспертиза.

Еще одной формой использования специальных знаний в судебном разбирательстве служит приглашение в зал суда специалиста, так как некоторые вопросы незаурядного характера могут быть выяснены только с его помощью. Обычно он приглашается в случаях, когда нет необходимости в проведении исследования, однако могут потребоваться специальные знания и навыки. Участие специалиста всегда осуществляется в рамках какого-либо проводимого в суде судебного действия и не может рассматриваться как самостоятельное действие. Даваемые специалистом пояснения в отличие от заключения эксперта не являются источником доказательств.

Всегда при необходимости суд может назначить дополнительную или повторную экспертизу, о чем выносится соответствующее постановление.

11.9.4 Осмотр вещественных доказательств. Оглашение протоколов следственных действий и документов. Осмотр местности и помещения

В соответствии с требованиями ст. 337 УПК в судебном заседании предусмотрено обязательное исследование вещественных доказательств, приобщенных к делу и представленных в ходе досудебного производства. **Осмотр вещественных доказательств** производится в любой момент судебного следствия как по инициативе суда, так и по ходатайству сторон. Лица, которым предъявлены вещественные доказательства, вправе обращать внимание суда на обстоятельства, связанные с осмотром.

Оглашение протоколов следственных действий и документов может быть полным или частичным. Оглашаются те протоколы следственных действий, которые удостоверяют обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, предъявлении для

опознания, следственном эксперименте, прослушивании и записи переговоров, а также документы, приобщенные к уголовному делу или представленные в судебном заседании, в том случае, если в них изложены или удостоверены обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. Представленные документы могут быть приобщены к уголовному делу по постановлению суда.

Оглашение протоколов следственных действий и документов производится в любой момент судебного следствия как по ходатайству сторон, так и по инициативе суда (ч. 2 ст. 338 УПК).

УПК установлен определенный порядок оглашения протоколов и документов. Так, в соответствии с ним показания обвиняемого, свидетеля и потерпевшего, а также протоколы следственных действий и документы оглашаются по поручению суда стороной, которая ходатайствовала об их оглашении, либо судом.

Необходимость в **осмотре местности и помещения** возникает в случаях, когда суд не может установить имеющие значение для дела обстоятельства либо устранить возникшие противоречия без непосредственного осмотра и исследования соответствующей местности или помещения. Осмотр производится судом при участии сторон, а при необходимости – с участием свидетелей, эксперта и специалиста. Для осмотра помещения суд выносит постановление. По прибытии на место осмотра председательствующий объявляет о продолжении судебного заседания, и суд приступает к осмотру места происшествия. Соответственно обвиняемому, потерпевшему, свидетелям, эксперту и специалисту могут быть заданы вопросы судом и сторонами в связи с производимым осмотром (ч. 1, 2 ст. 340 УПК).

Следственный эксперимент, так же, как и осмотр, производится судом с участием сторон, а при необходимости – с участием свидетелей, эксперта и специалиста с соблюдением правил ст. 207 УПК.

Кроме названных мероприятий в судебном следствии могут быть осуществлены: **опознание** (ст. 342 УПК) и **освидетельствование** (ст. 343 УПК).

Что касается освидетельствования, то оно сопровождается обнажением освидетельствуемого и проводится в отдельном помещении врачом, который составляет и подписывает акт освидетельствования. Затем перечисленные лица возвращаются в зал заседания и в присутствии сторон сообщают суду об обнаруженных следах и отвечают на вопросы сторон и судьи. Акт освидетельствования приобщается к делу.

11.9.5 Окончание судебного следствия. Судебные прения

И ПОСЛЕДНЕЕ СЛОВО ОБВИНЯЕМОГО

После того как все судебные действия будут выполнены, а доказательства исследованы, председательствующий опрашивает стороны о том, желают ли они дополнить судебное следствие и чем именно. В случае заявления от участников процесса ходатайств о дополнении судебного следствия суд обсуждает и разрешает их (ч. 1 ст. 344 УПК). Каждое ходатайство о дополнении судебного следствия подлежит обсуждению судом, который выносит постановление об удовлетворении ходатайств либо об отказе в этом. При удовлетворении ходатайств суд продолжает судебное следствие.

После разрешения ходатайств (если они были) и выполнения необходимых судебных действий **председательствующий объявляет судебное следствие законченным** (согласно ч. 2 ст. 344 УПК). С этого момента суд не вправе исследовать, а стороны не могут предъявлять доказательства или просить об их истребовании судом. После этого следуют прения сторон.

Судебные прения состоят из речей государственного и частного обвинителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, защитника, обвиняемого, самостоятельно осуществляющего свою защиту, или его законного представителя. Что касается последовательности выступления в прениях всех участников процесса, то во всех случаях первым выступает государственный или частный обвинитель, а дальнейшая последовательность устанавливается судом по предложениям участников (ч. 1 ст. 345 УПК). *В своих выступлениях участники прений не вправе ссылаться на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании.*

Выступление в судебных прениях является одним из способов защиты участниками своих законных прав и интересов. Каждая из сторон обосновывает и отстаивает собственную позицию по рассматриваемому делу. Участники судебных прений подводят итог судебного следствия, анализируют материалы, проверенные на судебном следствии, и излагают по делу выводы, основанные на этих материалах. Судебные прения помогают суду и присутствующим в зале суда гражданам всесторонне разобраться в фактических обстоятельствах дела, способствуют формированию внутреннего убеждения суда и, следовательно, содействуют вынесению законного, обоснованного и справедливого приговора.

Продолжительность прений сторон не ограничивается каким-то определенным временным промежутком, но председательствующий вправе останавливать участвующих в прениях лиц, если они касаются

обстоятельств, не имеющих отношения к уголовному делу (ч. 3 ст. 345 УПК).

Обычно прения включают в себя ответы сторон на основные вопросы, которые подлежат разрешению судом при постановлении приговора. В своей речи *обвинитель (прокурор)* раскрывает общественную опасность и противоправность совершенного обвиняемым деяния, вред, который нанесен преступлением интересам граждан и общества. Государственным обвинителем должна быть обоснована и мера наказания, подлежащая, по его мнению, применению к обвиняемому. При наличии вреда, причиненного преступлением, обвинитель также предлагает свое решение вопроса о его возмещении.

Речь *защитника* по своему содержанию охватывает изложение мнения защиты по тем же вопросам, анализируемым государственным обвинителем. Вся речь защитника направлена на защиту интересов обвиняемого. В соответствии с ч. 4 ст. 345 УПК после произнесения речей всеми участниками прений каждый из них может выступить еще по одному разу с репликами относительно сказанного в их речах. Право последней реплики принадлежит обвиняемому или его защитнику. Правом реплики обычно пользуются для того, чтобы возразить против искажения фактов либо содержащихся в речах ошибочных положений, которые имеют принципиальный характер.

Согласно положениям ч. 1 ст. 346 УПК после окончания судебных прений председательствующий предоставляет обвиняемому **последнее слово**. Никакие вопросы задавать ему уже не допускается. С помощью последнего слова обвиняемому в последний раз перед постановлением приговора дается возможность выразить свое отношение к обвинению и дать оценку как собственным действиям, так и результатам разбирательства. Возможность последнего слова – это право обвиняемого, а не его обязанность. Он может отказаться от использования этого права без объяснения каких-либо причин.

Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова обвиняемого определенным временем, но председательствующий вправе останавливать его в случаях, когда он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу (ч. 2 ст. 346 УПК). Однако если получится так, что выступающие в судебных прениях лица или обвиняемый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела, то суд по ходатайству сторон или по своей инициативе возобновляет судебное следствие (согласно ст. 347 УПК).

После завершения последнего слова суд немедленно удаляется в совещательную комнату для постановления приговора. Если суд 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 (ч. 2 ст. 348 УПК).

11.9.6 Постановление приговора

Все суды постановляют приговоры именем Республики Беларусь. **Приговор** – это решение, вынесенное судом первой инстанции по вопросу о виновности или невиновности обвиняемого и о применении или неприменении к нему наказания, а также и по другим вопросам, требующим разрешения [20].

Существует ряд требований, *предъявляемых к приговору*. Он должен быть законным, обоснованным, мотивированным и справедливым. Требование *законности* приговора состоит в том, что он должен быть постановлен на основе закона и с соблюдением всех его требований (ч. 1 ст. 350 УПК). Приговор *обоснован*, если он постановлен на основании лишь тех доказательств, которые всесторонне, полно и объективно исследованы в судебном заседании. *Мотивирован* приговор тогда, когда в нем приведены доказательства, на которых основаны выводы суда, и мотивы принятых им решений. Приговор будет считаться *справедливым*, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности.

Приведенное понятие приговора отражает главную его сущность: *только приговором суда лицо может быть признано виновным и только по приговору суда оно может быть подвергнуто уголовному наказанию*.

Приговор обязателен для исполнения государственными органами и общественными организациями, предприятиями, учреждениями, объединениями, должностными лицами и гражданами.

Приговор постановляется судом в совещательной комнате, причем во время его вынесения в ней могут находиться только судьи, входящие в состав суда по данному делу. Перед удалением судей в совещательную комнату участникам процесса должно быть объявлено время его провозглашения.

Ст. 352 УПК регламентирует перечень вопросов, разрешаемых судом при постановлении приговора. Если в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства поднимался вопрос о вменяемости обвиняемого, то суд обязан при постановлении приговора еще раз обратить внимание на этот вопрос. Если будет признано, что обвиняемый во время совершения преступления находился в невменяемом состоянии или после совершения преступления заболел психическим расстройством, то суд руководствуется правилами гл. 46 УПК (ч. 2 ст. 353 УПК).

Приговор может быть обвинительным или оправдательным, причем первый из них может быть постановлен (согласно ч. 1, 2 ст. 355 УПК):

- с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным;
- с назначением уголовного наказания и освобождением от его отбывания;
- без назначения уголовного наказания.

Следовательно, суд по любому делу выносит только один приговор, даже когда одному лицу предъявлено несколько обвинений либо же когда в одном деле решается вопрос о нескольких обвиняемых.

В соответствии с положениями ст. 356 УПК регламентированы основания постановления **обвинительного приговора**. Он постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность обвиняемого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств. Что касается обвинительного приговора с назначением наказания осужденному, то суд в данном случае должен точно определить его вид, размер, срок и начало исчисления срока отбывания наказания.

Если же время содержания обвиняемого под стражей с учетом правил зачета предварительного заключения, установленных ст. 75 УК, поглощает наказание, назначенное судом, то выносится обвинительный приговор с освобождением обвиняемого от отбывания наказания.

Суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания в соответствии с правилами ст. 79 УК, а также, если к моменту его вынесения наступила смерть обвиняемого.

Оправдательный приговор постановляется в случаях, если:

– отсутствует общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом;

– в деянии обвиняемого отсутствует состав преступления;

– не доказано участие обвиняемого в совершении преступления.

Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание невиновности обвиняемого и влечет его полную реабилитацию (ч. 1, 2 ст. 357 УПК).

Приговор состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей. Он может быть написан от руки или подготовлен с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении, но подписывается всеми судьями.

11.10 Производство по пересмотру приговоров, определений, постановлений, не вступивших в законную силу (кассационное производство)

11.10.1 Задачи кассационного производства. Право и порядок кассационного обжалования и опротестования

Кассационное производство – урегулированная законом деятельность по обжалованию и опротестованию не вступивших в законную силу судебных приговоров, рассмотрению судом второй инстанции уголовных дел по кассационным жалобам и протестам и решению вопроса о законности и обоснованности обжалованного или опротестованного приговора, определения суда или постановления судьи [17, 19].

Кассационное производство предназначено для реализации следующих задач:

- содействовать достижению законности и обоснованности приговоров, в том числе и тех, которые не были обжалованы и опротестованы, поскольку сама возможность обжалования оказывает превентивное воздействие, побуждая суд и органы уголовного преследования соблюдать закон;

- способствовать тому, чтобы не допускалось обращение к исполнению незаконных и необоснованных приговоров;

- содействовать осуществлению надзора за судебной деятельностью со стороны вышестоящих судов;

- служить укреплению правопорядка в государстве.

Положениями ст. 370 УПК устанавливается право кассационного обжалования и опротестования приговора.

Кассационной жалобой называется жалоба на не вступивший в законную силу приговор, а кассационный протест – это протест прокурора. Наличие как первого, так и второго – это необходимое условие для рассмотрения дела в кассационном порядке.

Ст. 371 УПК регламентируется следующий порядок кассационного обжалования и опротестования приговора:

- районных (городских) судов – в областной, Минский городской суды;

- областных, Минского городского судов – в Верховный Суд;

- межгарнизонных военных судов – в Белорусский военный суд;

- Белорусского военного суда – в военную коллегия Верховного Суда.

Приговоры Верховного Суда обжалованию и опротестованию в кассационном порядке не подлежат (ч. 6 ст. 370 УПК).

В соответствии с ч. 1 данной статьи правом обжалования могут воспользоваться обвиняемый, его защитник и законный представитель, а также потерпевший, частный обвинитель или их представители. В обязанности прокурора входит опротестование в кассационном порядке каждого приговора, постановленного с нарушениями закона. Гражданский

истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать приговор в части, относящейся к гражданскому иску (ч. 4 ст. 370 УПК).

Подача жалобы или принесение протеста непосредственно в кассационную инстанцию не являются препятствием для их рассмотрения. 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 (ч. 2, 3 ст. 371 УПК).

Жесткие *требования* предъявляются к *содержанию кассационных жалоб и протестов*. Ст. 372 УПК регламентируется следующий перечень содержания:

- наименование суда, которому адресуется жалоба (протест);
- данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест;
- приговор или иное решение, которые обжалуются или опротестовываются;
- наименование суда, постановившего этот приговор (решение);
- доводы лица, подавшего жалобу или принесшего протест, с указанием на то, в чем заключается неправильность приговора и в чем состоит его просьба;
- перечень прилагаемых к жалобе или протесту материалов;
- дату и подпись лица, подавшего жалобу или принесшего протест.

О подаче жалобы или принесении протеста суд первой инстанции извещает обвиняемого и других участников уголовного процесса.

Кассационные жалобы и протесты на приговор суда первой инстанции должны быть поданы в течение 10 суток со дня провозглашения приговора, а обвиняемым, содержащимся под стражей, – в тот же срок со дня вручения ему копии приговора. В течение данного срока уголовное дело не может быть истребовано из суда. Прокурор, 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 (согласно ч. 1, 2 ст. 374 УПК).

В случае пропуска срока по уважительным причинам лица, имеющие право на подачу кассационной жалобы или принесение кассационного протеста, имеют право ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Вопрос о восстановлении срока решается судом (судьей), постановившим приговор, который вправе вызвать лицо, возбудившее ходатайство, для получения объяснений.

Подача жалобы или принесение протеста на приговор вызывают определенный перечень последствий, первоочередным из которых является приостановление приведения приговора в исполнение.

По истечении срока, установленного для обжалования или опротестования, суд, постановивший приговор, направляет уголовное дело с поступившими жалобами, протестом (и соответственно возражениями на них) в кассационную инстанцию и извещает заинтересованных лиц о дне рассмотрения дела в кассационной инстанции (ч. 2 ст. 376 УПК). Лицо, обжаловавшее или опротестовавшее приговор, не позднее чем за 3 суток до начала судебного заседания вправе изменить либо дополнить новыми доводами свою жалобу или протест.

11.10.2 Главные признаки кассации. Основания к отмене или изменению приговора

Рассмотрим главные **признаки кассационного производства**.

Возможность обжалования приговоров. Право на кассационное обжалование предоставлено участникам, защита прав и интересов которых связана с решениями, принимаемыми в приговоре.

Недопустимость ухудшения положения осужденного в результате рассмотрения его жалобы. Кассационная инстанция может смягчить назначенное судом первой инстанции наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Проверка как законности, так и обоснованности. Кассационная инстанция должна проверить не только законность приговора, т.е. соблюдение при производстве по делу норм уголовно-процессуального и уголовного права, но и его обоснованность, т.е. соответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела и наличие доказательств, подтверждающих выводы суда первой инстанции [19].

Ревизионный характер кассационной проверки. Суд второй инстанции обязан рассмотреть каждое уголовное дело в полном объеме, не ограничиваясь доводами кассационной жалобы или протеста. Он обязан проверить все дело в полном объеме в отношении всех осужденных, в том числе и тех, которые жалоб не подавали и в отношении которых не принесен протест (ст. 378 УПК).

Представление дополнительных материалов. Для подтверждения или опровержения доводов, приведенных в жалобе или протесте, участники процесса вправе представить в кассационную инстанцию дополнительные материалы. Однако эти дополнительные материалы не могут быть получены путем производства следственных действий. Представленные дополнительные материалы могут послужить основанием для изменения приговора или его отмены с прекращением производства по уголовному делу (ст. 383 УПК).

Широкие полномочия кассационной инстанции. В кассационном порядке суд вправе не только отменить приговор и передать дело на новое рассмотрение, но и непосредственно изменить приговор, а также отменить его и прекратить производство по уголовному делу (согласно ст. 386 УПК).

В ст. 388 УПК прописан следующий **перечень оснований для отмены или изменения приговора** при рассмотрении дела в кассационном порядке:

- 1) односторонность или неполнота судебного следствия;
- 2) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела;
- 3) существенное нарушение уголовно-процессуального закона;
- 4) неправильное применение уголовного закона;
- 5) несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности обвиняемого.

Односторонним или неполно произведенным является судебное следствие, в котором вследствие необоснованного отклонения ходатайства стороны остались невыясненными такие обстоятельства, установление которых могло иметь существенное значение при постановлении приговора. Односторонность и неполнота также могут быть выражены и в том случае, когда 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 (ч. 1 ст. 389 УПК).

Несоответствие выводов суда фактическим обстоятельствам дела наблюдается в следующих случаях, когда (ст. 390 УПК):

- 1) выводы суда не подтверждаются доказательствами, исследованными в судебном заседании;
- 2) суд не учел обстоятельств, которые могли повлиять на выводы;
- 3) 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;
- 4) выводы суда содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности обвиняемого.

Нарушения уголовно-процессуального закона – это нарушения, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников процесса при судебном рассмотрении уголовного дела или иным путем воспрепятствовали суду всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства уголовного дела и повлияли или могли повлиять на постановление обоснованного приговора. Имеется в законе (ст. 391 УПК) ряд случаев, при которых приговор подлежит отмене в любом случае.

Не соответствующим тяжести преступления и личности обвиняемого признается наказание, когда оно хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующим уголовным законом, но по своему сроку, размеру является явно несправедливым как вследствие мягкости, так и вследствие строгости.

Соответственно ч. 2 ст. 388 УПК оправдательный приговор, определение о прекращении производства по делу или иное решение, вынесенные в пользу обвиняемого, не могут быть отменены по мотивам существенного нарушения закона, если невиновность обвиняемого не оспаривается сторонами.

11.10.3 Рассмотрение дел по кассационным жалобам и протестам

По кассационным жалобам и протестам суд проверяет правильность применения и соблюдения закона на всех стадиях процесса, а также законность и обоснованность приговора.

Уголовные дела по кассационным жалобам и протестам рассматриваются специальной кассационной коллегией в составе трех профессиональных судей, один из которых является председательствующим (ст. 379 УПК).

Областной, Минский городской суды, Белорусский военный суд, Верховный Суд должны рассмотреть поступившее по кассационным жалобе или протесту уголовное дело в день, назначенный судом первой инстанции, но не позднее одного месяца со дня его поступления. В исключительных случаях председатель (заместитель председателя) соответствующего суда могут продлить этот срок, но не более чем на 2 месяца (ч. 1 ст. 380 УПК). Стороны не менее чем за 5 суток до рассмотрения уголовного дела должны быть извещены судом кассационной инстанции о месте и времени его рассмотрения. Однако не позднее чем за 3 суток до рассмотрения уголовного дела в помещении суда кассационной инстанции должно быть вывешено объявление о времени его рассмотрения.

Согласно ч. 1, 2 ст. 382 УПК в заседании суда, рассматривающего дело в кассационном порядке, могут участвовать прокурор, защитник, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители. Что касается вопроса об участии обвиняемого, то он решается судом в тех случаях, когда обвиняемый содержится под стражей или домашним арестом. Явившийся в судебное заседание обвиняемый в любом случае допускается к даче объяснений.

После открытия судебного заседания председательствующий объявляет, какое уголовное дело подлежит рассмотрению, затем он удостоверяется, кто явился по уголовному делу, выясняет, своевременно ли стороны были

извещены о дне рассмотрения уголовного дела, вручена ли копия жалобы или протеста обвиняемому и потерпевшему. Следом суд решает вопрос о возможности рассмотрения дела. Далее председательствующий объявляет состав суда, фамилии прокурора и переводчика и опрашивает явившихся по делу лиц, имеются ли у них заявления об отводе (ч. 1 ст. 384 УПК).

Рассмотрение уголовного дела может быть отложено, если:

– в заседание суда не явились лица, участие которых 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 были извещены о месте и времени рассмотрения дела.

Обычно рассмотрение 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. В случае представления дополнительных материалов председательствующий или судья знакомит с ними участвующих лиц (ч. 3 ст. 384 УПК).

Обвиняемый, его защитник и законный представитель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, представители, при участии их в судебном заседании, дают объяснения. Свидетели и 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 (ч. 4, 5 ст. 384 УПК).

При рассмотрении уголовного дела **суд по ходатайству сторон (или же по собственной инициативе) имеет право:**

- 1) назначить судебно-психиатрическую экспертизу;
- 2) назначить повторную или дополнительную экспертизу, если ее проведение возможно по имеющимся материалам;
- 3) истребовать документы, связанные с состоянием здоровья, семейным положением и данными о прошлых судимостях обвиняемого.

Рассмотрев уголовное дело, кассационная инстанция принимает одно из следующих решений:

- 1) оставляет приговор без изменения, а жалобы или протест – без удовлетворения (при отсутствии в деле кассационных оснований);
- 2) отменяет приговор и направляет дело на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции;
- 3) отменяет приговор и прекращает производство по уголовному делу;
- 4) изменяет приговор;
- 5) откладывает разбирательство уголовного дела в случаях, предусмотренных ч. 2¹, 6 ст. 384 УПК.

Резолютивная часть вынесенного определения немедленно оглашается в зале судебного заседания председательствующим либо одним из судей.

В соответствии с ч. 1 ст. 394 УПК, отменяя приговор с направлением уголовного дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции, суд кассационной инстанции указывает в своем определении, должно ли быть начато производство по уголовному делу со стадии назначения судебного разбирательства или со стадии судебного разбирательства.

Если приговор был отменен 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.

При внесении в приговор суда первой инстанции изменений суд кассационной инстанции вправе (ч. 2 ст. 396 УПК):

- 1) применить закон о менее тяжком преступлении и назначить обвиняемому наказание в соответствии с данной квалификацией деяния;
- 2) смягчить назначенное судом наказание, вид исправительного учреждения, условия отбывания наказания в виде ограничения свободы;
- 3) внести в приговор иные изменения, если это не повлечет ухудшение положения обвиняемого.

Судебное разбирательство дела судом первой инстанции после отмены первоначального приговора ведется в общем порядке. При этом усиление наказания, применение закона о более тяжком преступлении либо иное ухудшение положения обвиняемого при новом разбирательстве допускаются 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 (ч. 1, 2 ст. 398 УПК).

11.11 Стадия исполнения приговора. Порядок обращения приговора и постановления к исполнению

Стадией, венчающей весь уголовный процесс, является **стадия исполнения приговора**, которая начинается с момента вступления его в законную силу и включает в себя ряд процессуальных действий и решений, обеспечивающих реализацию этого акта правосудия [19].

По истечении срока на кассационные обжалование и опротестование вступают в законную силу приговор, определение, постановление суда. Обжалованные или опротестованные приговор, определение, постановление суда вступают в законную силу с момента принятия по ним решения судом кассационной инстанции (ч. 1 ст. 399 УПК).

Приговор, постановление суда, не подлежащие кассационным обжалованию и опротестованию, вступают в силу с момента их провозглашения. В соответствии с ч. 3 ст. 399 УПК вступившие в законную силу приговор, постановление обращаются к исполнению судом, их постановившим, не позднее 3 суток со дня вступления их в законную силу или возвращения уголовного дела из суда кассационной инстанции.

Согласно ч. 4, 6 ст. 399 УПК существуют случаи, когда приговор приводится в исполнение немедленно по его провозглашению, а именно: обвинительный приговор без назначения наказания, а также освобождающий обвиняемого от наказания или оправдательный приговор; определение и постановление суда, не подлежащие обжалованию и опротестованию.

Суд, постановивший приговор, вынесший определение или постановление, обязан осуществлять контроль за их исполнением, причем надзор за исполнением наказания, назначенного судом, осуществляется прокурором (надзорное производство).

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда обязательны для исполнения на территории государства всеми физическими и юридическими лицами. Неисполнение или воспрепятствование их исполнению влекут ответственность по ст. 423 УК (согласно ч. 1, 2 ст. 400 УПК).

Законом регламентируется следующий **порядок обращения к исполнению приговора, определения и постановления суда**. Суд направляет письменное распоряжение об исполнении приговора (вместе с копией приговора) органу, который в соответствии с законодательством обязан обеспечить его исполнение. В случае изменения приговора при рассмотрении дела в кассационном или надзорном порядке к копии приговора прилагаются копии определения или постановления суда кассационной или надзорной инстанции (ч. 1 ст. 401 УПК). Ведущие исполнением наказания органы обязаны в срок не позднее 10 суток известить суд, постановивший приговор, вынесший определение, постановление, о принятии их к исполнению.

Существует определенный *перечень вопросов, разрешаемых судом и связанных с приведением приговора, определения, постановления в исполнение* (ст. 402 УПК).

1 Отсрочка исполнения наказания, изменение или прекращение применения принудительных мер безопасности и лечения, прекращение принудительного лечения в отношении лиц, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией, применяются судом, постановившим приговор или вынесшим определение, постановление.

2 Освобождение от наказания по болезни, условно-досрочное освобождение от наказания, замена неотбытой части наказания более мягким, перевод из одной колонии (или воспитательной колонии) в другую колонию иного вида режима, из колонии в тюрьму и из тюрьмы в колонию разрешаются судом по месту отбывания наказания осужденным.

3 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.

4 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 определением (постановлением) районного (городского) суда по месту жительства осужденного или суда, постановившего приговор.

5 Вопросы о замене штрафа общественными работами или принудительными мерами воспитательного характера в соответствии с ч. 2 ст. 111 УК разрешаются судом, постановившим приговор.

6 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.

Суды разрешают вопросы, связанные с превентивным надзором, а именно: вопросы, устанавливающие, продлевающие, приостанавливающие, возобновляющие, прекращающие превентивный надзор, а также и изменяющие требования превентивного надзора (ст. 402¹ УПК). В соответствии с положениями ч. 1 ст. 402² УПК вопросы, связанные с исполнением приговора (определения, постановления), разрешаются судьей единолично в судебном заседании с участием прокурора.

Что касается гражданского иска, то в суд кроме осужденного вызывается еще и гражданский истец.

Таким образом, рассмотрение дела начинается с доклада судьи, затем он заслушивает явившихся в заседание лиц. Следом в заседании исследуются имеющиеся документы. После этого заслушивается заключение прокурора. Кроме того, суд в судебном заседании рассматривает вопросы, связанные с ходатайствами о снятии судимости и включении времени отбывания исправительных работ в общий трудовой стаж и др.

11.12 Производство по пересмотру вступивших в законную силу приговоров и постановлений (надзорное производство)

11.12.1 Сущность стадии надзорного производства

Надзорное производство – это регламентированная законом деятельность, состоящая в проверке уполномоченными должностными лицами законности и обоснованности вступивших в законную силу судебных решений, принесении протеста в порядке надзора, проверке судом законности и обоснованности опротестованного приговора, определения, постановления и вынесения решения по делу [17, 19, 20].

Рассматриваемая стадия является самостоятельной стадией процесса, соответственно она возникает, когда выясняется, что приговор незаконен, необоснован или несправедлив и судебная ошибка не исправлена в кассационном порядке. Такой приговор (определение, постановление), вступивший в законную силу, должен быть пересмотрен, отменен или изменен. Данный пересмотр осуществляется в порядке надзорного производства, а само производство по пересмотру именуется производством в надзорной инстанции.

Сущность стадии надзорного производства выражается в том, что она является весьма важной гарантией осуществления правосудия в строгом соответствии с законом. Суды надзорных инстанций устраняют значительное число недочетов и ошибок, допускаемых судами как первой, так и других инстанций. В этом отражается сходство данной стадии с кассационным производством. *Основное отличие кассационного от надзорного производства* заключается в том, что в последней пересматриваются уже вступившие в законную силу судебные решения, обращенные к исполнению либо даже частично или полностью исполненные. И, наконец, очень важным отличием также является то, что кассационная жалоба или протест влекут за собой обязательное

рассмотрение дела в суде второй инстанции, тогда как надзорное производство возбуждается только при наличии усмотрения соответствующих должностных лиц судебных или прокурорских органов [19].

11.12.2 Протесты в порядке надзора. Суды, рассматривающие уголовные дела в порядке надзора

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление суда могут быть пересмотрены в порядке надзора по правилам, установленным УПК. В соответствии с ч. 2 ст. 404 УПК **протесты в порядке надзора вправе приносить:**

1) Председатель Верховного Суда, Генеральный прокурор – на приговоры, определения, постановления любого суда, за исключением постановлений Пленума Верховного Суда;

2) заместители Председателя Верховного Суда, Генерального прокурора – на приговоры, определения, постановления любого суда, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда и Пленума Верховного Суда;

3) председатели областного, Минского городского судов, прокуроры областей, города Минска, 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;

4) председатель Белорусского военного суда, Белорусский военный прокурор и их заместители в пределах своей компетенции – на приговоры, постановления межгарнизонного военного суда и определения судебной коллегии по уголовным делам Белорусского военного суда, рассматривавшего дело в кассационном порядке.

Причем лицо, принесшее протест, вправе его отозвать. Отзыв протеста допускается до начала судебного заседания, в котором протест подлежит рассмотрению (ч. 3 ст. 404 УПК). Вопросы по поводу приостановления исполнения приговора, определения, постановления суда разрешаются положениями ст. 405 УПК.

С помощью ст. 406 УПК регламентируются следующие **сроки пересмотра в порядке надзора приговоров, определений, постановлений судов**. Пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора (определения, постановления) суда в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, за мягкостью наказания и т.п., влекущим ухудшение положения осужденного, а также пересмотр

оправдательного приговора о прекращении производства по делу допускаются в течение одного года по вступлении их в законную силу и лишь по протестам уполномоченных на то должностных лиц, принесенным по этим основаниям.

Ст. 407 устанавливается **перечень судов, рассматривающих уголовные дела в порядке надзора.**

1 Президиумы областного, Минского городского судов рассматривают уголовные дела по протестам на кассационные определения этих судов и на приговоры районных (городских) судов.

2 Президиум Белорусского военного суда рассматривает уголовные дела по протестам на кассационные определения этого суда и на вступившие в законную силу приговоры межгарнизонных военных судов.

3 Судебная коллегия по делам Верховного Суда рассматривает уголовные дела по протестам на постановления президиумов областных, Минского городского судов и при некоторых иных обстоятельствах, а также приговоры областных, Минского городского судов, если они не были предметом кассационного рассмотрения в нем.

4 Военная коллегия Верховного Суда рассматривает уголовные дела по протестам на постановления президиума Белорусского военного суда и при некоторых иных обстоятельствах, а также приговоры Белорусского военного суда, если они не были предметом кассационного рассмотрения в Верховном Суде.

5 Президиум Верховного Суда рассматривает уголовные дела по протестам на приговоры по уголовным делами военной коллегии Верховного Суда.

6 Пленум Верховного Суда рассматривает уголовные дела по протестам на постановления Президиума Верховного Суда и при некоторых иных обстоятельствах по протестам на вступившие в законную силу приговоры районных (городских), межгарнизонных военных судов, областных, Минского городского, Белорусского военного судов.

7 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, города Минска, Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор, принесшие протест, направляют уголовное дело соответственно Председателю Верховного Суда или Генеральному прокурору для обсуждения вопроса о принесении протеста в порядке надзора в судебную коллегию по уголовным делам или военную коллегию Верховного Суда.

8 Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в президиумах областного, Минского городского, Белорусского военного судов, принимало участие в суде первой или кассационной инстанции большинство членов президиума, то дело по протесту Генерального прокурора, Председателя Верховного Суда или их заместителей передается на рассмотрение в порядке надзора в судебную коллегия по уголовным делам или военную коллегия Верховного Суда.

9 Если в деле, подлежащем рассмотрению в Президиуме Верховного Суда, принимало участие большинство членов Президиума Верховного Суда в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора, то заместители Председателя Верховного Суда, заместители Генерального прокурора, принесшие протест, направляют уголовное дело соответственно Председателю Верховного Суда, Генеральному прокурору для решения вопроса о принесении протеста в порядке надзора в Пленум Верховного Суда.

10 Если в уголовном деле, подлежащем рассмотрению в Президиуме Верховного Суда по протесту Председателя Верховного Суда, Генерального прокурора, принимало участие большинство членов Президиума Верховного Суда в суде первой или второй инстанции либо в порядке надзора, дело передается на рассмотрение в порядке надзора в Пленум Верховного Суда.

11 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 2/3 членов Пленума Верховного Суда.

Правом обращения с жалобой о пересмотре приговоров (определений, постановлений) обладают осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители. Жалоба подается в письменной форме. Она должна быть рассмотрена не позднее одного месяца со дня ее поступления, а в случае истребования уголовного дела – не позднее одного месяца со дня поступления дела (ч. 1, 2 ст. 408 УПК).

Председателю Верховного Суда, Генеральному прокурору и их заместителям жалоба в порядке надзора на приговор может быть подана в случае оставления ее без удовлетворения председателями областных, Минского городского, Белорусского военного судов, прокурорами областей, города Минска и приравненными к ним прокурорами.

У перечисленных в ст. 404 УПК участников процесса имеется право в пределах своей компетенции истребовать любое дело для разрешения вопроса о принесении протеста на вступивший в законную силу приговор. В

случае, если приговор суда после истребования и изучения дела окажется незаконным или необоснованным, то указанные лица приносят протест и направляют дело с протестом в соответствующую надзорную инстанцию.

11.12.3 Порядок рассмотрения уголовного дела по протесту

Порядок рассмотрения дела по протесту в надзорных инстанциях регламентируется положениями ст. 411 УПК. Так, согласно этой статье уголовное дело по протесту на вступивший в законную силу приговор суда рассматривается надзорной инстанцией в судебном заседании не позднее одного месяца, а Президиумом Верховного Суда – не позднее 3 месяцев со дня поступления уголовного дела с протестом. Согласно ч. 2 данной статьи **в рассмотрении уголовного дела в порядке надзора принимают участие:**

1) в президиумах областного, Минского городского, Белорусского военного судов – прокуроры области, города Минска, Белорусский транспортный прокурор, Белорусский военный прокурор либо их заместители;

2) в судебной коллегии по уголовным делам и военной коллегии Верховного Суда – прокурор, уполномоченный Генеральным прокурором;

3) в Президиуме Верховного Суда – Генеральный прокурор (заместитель).

Рассмотрение уголовного дела начинается с доклада председателя суда или по его назначению – члена президиума (судьи). Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание приговора (определения, постановления), протеста. Докладчику задаются вопросы судьями, рассматривающими дело. Если в судебном заседании участвуют осужденный, оправданный, их защитники, законные представители, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, они вправе после доклада судьи давать свои устные объяснения по делу (ч. 4 ст. 411 УПК).

Далее согласно ч. 5 ст. 411 УПК слово предоставляется прокурору для поддержания принесенного им или вышестоящим прокурором протеста или для дачи заключения по уголовному делу, рассматриваемому по протесту председателя суда (его заместителя).

В соответствии с положениями УПК в обсуждении протеста принимают участие соответственно только члены президиумов областного, Минского городского, Белорусского военного судов, Президиума Верховного Суда или Пленума Верховного Суда. Президиумы перечисленных выше судов выносят постановление, а судебная коллегия по уголовным делам и военная коллегия Верховного Суда – определение, которые принимаются большинством голосов. При равенстве голосов протест, рассмотренный в президиумах этих судов, 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 (ч. 7 ст. 411 УПК).

В итоге **при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора суд может** (ст. 412 УПК):

- 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.

11.12.4 Пределы прав надзорной инстанции

Что касается пределов прав надзорной инстанции, то при рассмотрении уголовного дела суд не должен быть 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 из них, то суд обязан проверить дело в отношении всех осужденных (ч. 1 ст. 414 УПК).

При рассмотрении уголовного дела суд разрешает следующие вопросы:

- о смягчении назначенного осужденному наказания;
- применении закона о менее тяжком преступлении;
- об изменении режима отбывания наказания;
- установлении начала исчисления срока отбывания наказания;
- иные вопросы, связанные с изменением приговора, но не вправе усилить наказание (за исключением некоторых случаев ч. 3 ст. 396 УПК), а равно применить закон о более тяжком преступлении.

Признав неправильным оправдание обвиняемого или прекращение производства по делу в суде первой или кассационной инстанции, равно как и назначение осужденному наказания, по своей мягкости не соответствующего содеянному, суд надзорной инстанции вправе с соблюдением требований ст. 387 и 388 УПК отменить приговор или определение и направить дело на новое судебное разбирательство соответственно в суд первой или кассационной инстанции (согласно ч. 3 ст. 414 УПК).

Если будет обнаружено, что неосновательное прекращение производства по уголовному делу или незаконное смягчение наказания осужденному было допущено 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 если 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 (ч. 5 ст. 414 УПК).

Ст. 415 УПК регулируется обязательность указаний суда, рассматривающего дело в порядке надзора. Данные указания обязательны при вторичном рассмотрении дела судом. Причем суд 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.

Разбирательство уголовного дела после отмены первоначального приговора проводится в общем порядке. Усиление наказания либо применение закона о более тяжком преступлении при новом рассмотрении уголовного дела судом первой инстанции допускаются только при условии, если первоначальный приговор был отменен в порядке надзора за мягкостью наказания или в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении (согласно ч. 1, 2 ст. 417 УПК).

11.13 Производство по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам

Возобновление производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам – исключительная стадия уголовного процесса, в которой соответствующий вышестоящий суд производит проверку законности и обоснованности приговора и иных судебных решений, вступивших в законную силу, в связи с обнаружением новых, не известных при расследовании и рассмотрении дела обстоятельств, устанавливающих незаконность и необоснованность данного решения [19].

Согласно ч. 1 ст. 418 УПК, вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда могут быть отменены и производство по уголовному делу возобновлено по вновь открывшимся обстоятельствам. Причем основаниями возобновления производства по делу по вновь открывшимся обстоятельствам являются (ч. 2 ст. 418 УПК):

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего, свидетеля, заключения эксперта, подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконных определения или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия должностных лиц органа уголовного преследования, повлекшие постановление незаконного приговора, вынесение незаконных определения или постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судей, совершенные ими при рассмотрении данного дела;

4) установленные проверкой или расследованием в порядке, предусмотренном ст. 420 УПК, и изложенные в заключении прокурора иные обстоятельства, не известные суду при постановлении приговора, вынесении определения или постановления, которые сами по себе или вместе с ранее установленными обстоятельствами свидетельствуют о невиновности осужденного или о совершении им иного по степени тяжести преступления, чем то, за которое он осужден, либо о виновности оправданного лица или лица, в отношении которого производство по делу было прекращено.

Существует также ряд следующих обстоятельств для прекращения производства по уголовному делу: за истечением срока давности; вследствие акта амнистии; в связи со смертью обвиняемого.

Имеет место ряд *отличий рассматриваемой стадии от стадии надзорного производства*, а именно: последняя не допускает производства следственных действий, тогда как возобновление производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам возможно лишь после совершения следственных действий.

Положениями ст. 419 УПК определяются сроки возобновления производства по уголовному делу. Что касается пересмотра обвинительного приговора по вновь открывшимся обстоятельствам в пользу осужденного, то в данном случае срок не ограничен. Пересмотр же 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, установленных ст. 83 УК, и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств (согласно ч. 3 ст. 419 УПК). Днем открытия новых обстоятельств считается (ч. 4 ст. 419 УПК):

– день вступления в законную силу постановленного приговора, вынесенных определения, постановления по основаниям, предусмотренным пп. 1–3 ч. 2 ст. 418 УПК;

– день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства по делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам происходит в несколько этапов:

1) возбуждение производства и расследование вновь открывшихся обстоятельств;

2) принятие решения прокурором по результатам расследования и дальнейшему направлению дела;

3) рассмотрение дела судом;

4) производство по делу после отмены приговора по вновь открывшимся обстоятельствам.

Ст. 420 регламентирует механизм возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам, причем право возбуждения производства в соответствии с ч. 1 принадлежит прокурору, а поводами к возбуждению производства по уголовному делу служат:

– заявления граждан;

– сообщения должностных лиц, государственных органов, иных организаций;

– данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного разбирательства других уголовных дел.

В том случае, 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 по вновь открывшимся обстоятельствам при наличии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет дело со своим заключением и копией приговора в соответствующий суд, руководствуясь при этом ч. 1 ст. 422 УПК.

Согласно ч. 2 ст. 421 УПК при отсутствии оснований для возобновления производства по уголовному делу прокурор своим мотивированным постановлением прекращает возбужденное им производство по вновь открывшимся обстоятельствам.

Механизм разрешения судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам представлен следующими положениями ст. 422 УПК. Заключение прокурора о необходимости возобновления производства по уголовному делу по вновь

открывшимся обстоятельствам рассматривается в отношении приговоров (определений, постановлений) (ч. 1):

- 1) районных (городских) судов – президиумами областного, Минского городского судов, а в отношении приговоров (определений, постановлений) межгарнизонных военных судов – президиумом Белорусского военного суда;
- 2) областных судов, Минского городского судов – судебной коллегией по уголовным делам Верховного Суда, а в отношении приговоров (определений, постановлений) Белорусского военного суда – военной коллегией Верховного Суда;
- 3) Верховного Суда – Президиумом Верховного Суда;
- 4) Президиума Верховного Суда – Пленумом Верховного Суда.

Что касается предыдущего рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке или в порядке надзора, то оно не препятствует его рассмотрению в той же судебной инстанции в порядке возобновления производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

При рассмотрении заключения прокурора по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам *суд может вынести одно из следующих определений (постановлений)* (ст. 423 УПК):

- 1) об отмене приговора (определения, постановления) суда и о передаче дела прокурору для производства нового предварительного расследования или в соответствующий суд на новое судебное разбирательство;
- 2) об отмене приговора (определения, постановления) суда и о прекращении производства по уголовному делу, когда не требуется новое предварительное расследование или судебное разбирательство для принятия окончательного решения по уголовному делу;
- 3) об отклонении заключения прокурора.

Предварительное расследование и судебное разбирательство по делу после отмены судебных решений по нему в связи с вновь открывшимися обстоятельствам производится на общих основаниях.

11.14 Особенности производства по отдельным категориям дел

11.14.1 Дела частного обвинения

Согласно положениям ч. 1 ст. 26 УПК в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование и обвинение в суде осуществляются в публичном (охарактеризованном в предыдущих главах), частно-публичном порядке и в порядке частного обвинения.

Производство по делам частного обвинения возбуждается только при

наличии заявления лица, пострадавшего от преступления, либо его представителя (ч. 1 ст. 426 УПК). Дела о преступлениях, предусмотренных статьями, перечисленными в ч. 2 ст. 26 УПК, являются делами частного обвинения. В соответствии с ч. 3 ст. 26 УПК делами частного обвинения являются также дела о преступлениях, совершенных в отношении лица, членами его семьи, близкими родственниками либо иными лицами, которых оно обоснованно считает близкими. Прокурор вправе возбудить уголовное дело и при отсутствии заявления лица, пострадавшего от преступления в случаях, если оно не способно самостоятельно защищать свои права и законные интересы.

При возбуждении уголовных дел частного обвинения *заявление пострадавшего должно содержать*: наименование суда, в который оно подается; изложение обстоятельств преступления, сведения о лице, его совершившем, и доказательства, подтверждающие виновность лица в совершении преступления; перечень лиц, подлежащих вызову в судебное заседание в качестве свидетелей; сведения о переводчике, эксперте, специалисте и иных лицах, которых заявитель считает необходимым вызвать в судебное заседание. Заявление представляется суду в копиях по числу лиц, в отношении которых возбуждается дело частного обвинения (согласно ч. 2 ст. 426 УПК). Причем с момента принятия судом заявления лицо, подавшее его, является частным обвинителем, а лицо, в отношении которого подано заявление, – обвиняемым.

В ст. 427 УПК оговорены полномочия суда по делу частного обвинения до начала судебного разбирательства. В том случае, если содержание заявления не будет отвечать установленным требованиям, то для приведения его в соответствие судом устанавливается срок до 10 суток. В случае если обвиняемый является несовершеннолетним, суд своим постановлением направляет уголовное дело прокурору для организации производства предварительного следствия (ч. 1¹ ст. 427 УПК).

При наличии оснований для назначения судебного разбирательства уголовного дела суд в срок до 10 суток с момента поступления заявления обязан вызвать обвиняемого, ознакомить его с уголовным делом, вручить копию заявления и разъяснить его права в судебном заседании. 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 (ч. 3 ст. 427 УПК).

Суд также обязан разъяснить сторонам возможность примирения. В случае поступления от них заявления о примирении производство по уголовному делу судом прекращается на основании п. 5 ч. 1 ст. 29 УПК (согласно ч. 4 ст. 427 УПК). Если примирение между сторонами не

достигнуто, судья назначает уголовное дело к разбирательству в судебном заседании.

Разбирательство уголовного дела частного обвинения проводится судом по общим правилам судебного разбирательства, за исключениями, установленными настоящей статьей (ч. 1 ст. 428 УПК). Обвинение в судебном заседании поддерживают частный обвинитель или его представитель.

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 428 УПК судебное разбирательство должно быть начато не позднее 14 суток с момента принятия судом заявления или материалов проверки, если она проводилась. Если лицо было задержано в соответствии с правилами ст. 108 УПК, уголовное дело частного обвинения подлежит рассмотрению в течение 24 часов с момента его поступления в суд. При этом обязанность по обеспечению явки в суд этого лица, а также лиц, от которых были получены объяснения, возлагается на органы дознания.

В случае принятия судом встречного заявления от обвиняемого по уголовному делу частного обвинения оба этих дела 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 3 суток (ч. 3 ст. 428 УПК).

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 и по другим вопросам. В ходе следствия частный обвинитель вправе отказаться от обвинения.

Неявка частного обвинителя или его представителя в судебное заседание суда первой инстанции без уважительной причины влечет прекращение производства по уголовному делу.

11.14.2 Дела о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до восемнадцати лет

Порядок производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних определяется общими правилами УПК, а также положениями гл. 45 УПК. **Уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних подлежат рассмотрению специальными судами по делам несовершеннолетних либо судьями, имеющими специальную подготовку.**

Выделение уголовного дела в отношении несовершеннолетнего в отдельное производство возможно в случае, 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.

Применение задержания и мер пресечения в отношении несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого определяется тезисами ст. 432 УПК. Согласно ч. 1 ст. 432 УПК при решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность применения такой меры, как отдача несовершеннолетнего под присмотр в порядке, предусмотренном ст. 123 УПК. Задержание, а также заключение под стражу, домашний арест в качестве меры пресечения могут применяться к несовершеннолетнему при наличии оснований, указанных в ст. 108, 111, 112 и 117 УПК, лишь в случаях совершения менее тяжкого, тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 432 УПК). *О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей немедленно ставятся в известность родители или другие законные представители несовершеннолетнего.*

Вызов несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, к следователю или в суд производится через их родителей или других законных представителей, а если несовершеннолетний содержится в специальном детском учреждении, – через администрацию этого учреждения.

Допрос несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого регламентируется частями ст. 434 УПК. Допрос несовершеннолетних не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности – более 4 часов в день. При допросе несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого защитник, участие которого обязательно, 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 (ч. 1, 2 ст. 434 УПК).

При допросе несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого участие педагога или психолога обязательно.

Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в предварительном следствии регламентируется следующими основными положениями (ст. 436 УПК):

– при наличии у несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого родителей или других законных представителей их участие в уголовном деле обязательно;

– следователь вправе по окончании предварительного следствия вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему для ознакомления тех материалов 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, надлежащим образом извещенного о месте и времени проведения следственных действий, не препятствует проведению этих действий при наличии письменного согласия на это несовершеннолетнего.

При участии несовершеннолетнего обвиняемого в процессе на судебное разбирательство должны быть вызваны его родители или иные законные представители. Если в ходе судебного разбирательства установлено, что действия представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего обвиняемого, то он может быть отстранен от участия в процессе мотивированным определением суда (ч. 2 ст. 437 УПК).

Неявка законного представителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения уголовного дела, не препятствует рассмотрению уголовного дела, если суд не найдет его участие необходимым.

Разрешаемые судом при постановлении приговора несовершеннолетнему обвиняемому вопросы перечислены в ст. 352 УПК, также суд обсуждает вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы, и вопрос об освобождении от наказания (ч. 1 ст. 439 УПК).

Далее по результатам рассмотрения материалов судья в совещательной комнате выносит постановление, которое подлежит оглашению в судебном заседании, при этом его копия в течение 5 суток направляется законному представителю несовершеннолетнего осужденного, а также в орган, ведающий исполнением принудительных мер воспитательного

характера, прокурору и в суд, постановивший приговор. Постановление может быть обжаловано и опротестовано в порядке надзора (ч. 2–4 ст. 441 УПК).

11.14.3 Дела о применении принудительных мер безопасности и лечения

Основания применения принудительных мер безопасности и лечения прописаны в ст. 442 УПК. Данные меры применяются судом к лицам, совершившим общественно опасные деяния в состоянии невменяемости или заболевшим после совершения преступления психическим расстройством, лишающим их возможности сознавать значение своих действий, если эти лица по характеру совершенного ими деяния и своему психическому состоянию представляют опасность для общества. **Порядок уголовного процесса по применению принудительных мер безопасности и лечения** определяется общими правилами УПК, в том числе и гл. 46.

Принудительные меры безопасности и лечения применяются по назначению суда и не являются мерами уголовного наказания. Целью применения данных мер является предупреждение со стороны названных лиц новых общественно опасных деяний, их охрана и лечение [19, 20].

По делам о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях описанных выше лиц обязательно производство предварительного следствия (ч. 1 ст. 443 УПК). При производстве предварительного следствия *должны быть выяснены следующие обстоятельства:*

- 1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного деяния;
- 2) совершение лицом общественно опасного деяния;
- 3) наличие у виновного лица психического расстройства в прошлом, степень и характер психического расстройства в момент совершения общественно опасного деяния и ко времени производства по уголовному делу;
- 4) поведение лица, совершившего общественно опасное деяние, как до его совершения, так и после;
- 5) характер и размер ущерба, причиненного общественно опасным деянием.

Только при наличии достаточных данных, указывающих, что именно это лицо совершило общественно опасное деяние, допускается его *направление на судебно-психиатрическую экспертизу* (согласно ч. 3 ст. 443 УПК). Возможны случаи, когда производство следственных действий с участием лица, совершившего общественно опасное деяние, в силу психического состояния данного лица является невозможным. О сложившейся ситуации следователь составляет соответствующий протокол.

Процесс окончания предварительного следствия регулируется ст. 444 УПК. По окончании следствия следователь выносит соответствующее постановление. В постановлении о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд должны быть изложены обстоятельства дела, установленные в ходе предварительного следствия, и основания для применения судом принудительных мер безопасности и лечения (ч. 2 ст. 444 УПК). Прокурор 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 прокурор прекращает производство по уголовному делу.

При прекращении производства по уголовному делу и в случае, когда лицо, совершившее деяние, не представляет опасности для общества, но страдает психическим расстройством, следователь или прокурор в 5-дневный срок в письменной форме сообщают о нем в организацию здравоохранения по месту жительства (ч. 4 ст. 444 УПК). Затем после поступления в суд уголовного дела для применения принудительных мер судья назначает его к разбирательству в судебном заседании, извещая об этом прокурора, защитника и законных представителей лица, совершившего общественно опасное деяние, а также потерпевших, свидетелей и экспертов.

Разбирательство уголовного дела, поступившего в суд в порядке, предусмотренном ст. 445 УПК, происходит в судебном заседании в соответствии с правилами гл. 35-38 УПК с обязательным участием прокурора и защитника.

В судебном заседании должны быть исследованы доказательства, устанавливающие или опровергающие совершение данным лицом общественно опасного деяния, а также заслушано заключение экспертов о психическом состоянии данного лица.

Что касается вопросов, разрешаемых судом при принятии решения по уголовному делу, то их перечень приведен в полной мере в ст. 447 УПК. Если будет признано, что общественно опасное деяние, совершенное данным лицом в состоянии невменяемости, делает невозможным назначение или исполнение наказания, то суд выносит постановление о применении к нему принудительной меры безопасности и лечения с указанием какой именно (ч. 1 ст. 448 УПК). В случае, когда суд признает, что участие лица в совершении общественно опасного деяния не доказано, то он выносит постановление о прекращении производства по уголовному делу по установленному им основанию вне зависимости от наличия и характера заболевания лица (ч. 3 ст. 448 УПК).

Если экспертиза признает, что невменяемость лица не установлена или что его заболевание не устраняет применения к нему мер наказания, то суд

своим постановлением возвращает уголовное дело прокурору для производства предварительного следствия.

Обжалование или опротестование постановления суда может быть подано в течение 10 суток защитником или законным представителем обвиняемого, 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 (ст. 449 УПК).

Особенности прекращения или изменения принудительных мер безопасности и лечения прописаны в положениях ст. 450 УПК. Согласно ч. 1 у суда имеется возможность прекратить или изменить принудительные меры безопасности и лечения по представлению администрации психиатрического учреждения и заключению комиссии врачей-психиатров. Соответственно все вопросы о прекращении или изменении принудительных мер рассматриваются судом, вынесшим постановление о применении таких мер (ч. 2 ст. 450 УПК).

В ходе судебного заседания исследуются представление организации здравоохранения, заключение комиссии врачей-психиатров, заслушиваются мнения участвующих в заседании лиц. В том случае, если заключение комиссии врачей-психиатров вызывает сомнение, суд по ходатайству участвующих в заседании лиц или по своей инициативе может назначить судебно-психиатрическую экспертизу и истребовать дополнительные документы.

В случае психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной меры, то суд прекращает или изменяет имеющуюся принудительную меру безопасности и лечения (ч. 5 ст. 450 УПК).

О прекращении или изменении, а равно об отказе в прекращении или изменении принудительной меры суд в совещательной комнате выносит постановление и оглашает его в судебном заседании.

11.14.4 Ускоренное производство

Ускоренное производство – это такой процессуальный порядок установления обстоятельств преступления, которому присущи изъятия из общих правил в виде сокращенных сроков, отсутствия некоторых стадий, запрета производства следственных действий и других упрощений процессуальной формы [20].

Порядок ускоренного производства регулируется особенностями ст. 452 УПК. При наличии признаков преступлений, не представляющих большой

общественной опасности, и если факт преступления очевиден, причем известно лицо, подозреваемое в совершении преступления, и оно не отрицает своей причастности, то в этом случае осуществляется ускоренное производство. Порядок ускоренного производства определяется общими правилами УПК, с учетом изъятий, установленных гл. 47.

Эта форма судопроизводства позволяет приблизить момент назначения уголовного наказания ко времени совершения преступления, что оказывает большое воспитательное значение на обвиняемого [20].

Что касается срока рассматриваемого вида производства, то оно должно быть закончено не позднее 10 суток со дня поступления в орган предварительного следствия заявления о преступлении до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. Этот срок по мотивированному постановлению следователя может быть продлен до 15 суток начальником следственного подразделения (его заместителем) (ч. 1, 2 ст. 453 УПК).

Следователь, признав собранные материалы достаточными для возбуждения уголовного дела и направления его в суд, выносит соответствующее постановление. Затем принимает дело к своему производству и привлекает в качестве обвиняемого лицо, совершившее преступление, а также решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого, вопрос о наложении ареста на имущество и принимает решение о признании лица потерпевшим, гражданским истцом или гражданским ответчиком (согласно ч. 1 ст. 454 УПК).

Положениями ст. 455 УПК прописаны *действия прокурора по уголовным делам ускоренного производства*, при этом при поступлении от следователя уголовного дела, законченного в порядке ускоренного производства, прокурор (его заместитель) обязаны в срок не более 24 часов проверить это дело и по основаниям и в порядке, предусмотренных ст. 263-266 УПК, принять решение о его дальнейшем движении. При направлении уголовного дела в суд прокурор (его заместитель) в постановлении высказывают свое мнение о рассмотрении дела без участия государственного обвинителя с предложением о применении к обвиняемому наказания или иных мер уголовной ответственности (ч. 2 ст. 455 УПК).

Производство предварительного следствия осуществляется в следующих случаях (имеется в виду в порядке ускоренного производства):

1) если выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных ч. 3 ст. 452 УПК и ст. 454 УПК, в течение срока, установленного ст. 453 УПК, невозможно;

2) если прокурор возвратил уголовное дело, законченное в порядке ускоренного производства, для производства предварительного следствия;

3) если преступление совершено несовершеннолетним, а также о предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяниях невменяемых лиц и т.п. после совершения преступления.

Существует *перечень действий, предпринимаемых судьей при поступлении дела от прокурора*. По поступившему делу судья проводит подготовительные действия и принимает решения в соответствии с правилами гл. 33 УПК и положениями ст. 458 УПК не позднее 5 суток со дня поступления дела в суд. 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 (и прокурор) должны быть извещены о месте и времени судебного разбирательства не менее чем за 5 суток до его начала (ч. 3 ст. 458 УПК).

Рассмотрение уголовного дела ускоренного производства в судебном заседании проводится по общим правилам судебного разбирательства, а в случае, когда государственный обвинитель в разбирательстве не участвует, – и с изъятиями, установленными ст. 459 УПК. Назначение судебного разбирательства без участия государственного обвинителя не препятствует прокурору вступать в судебное разбирательство для поддержания обвинения (согласно ч. 2 ст. 459 УПК). При рассмотрении уголовного дела без участия государственного обвинителя судья в подготовительной части 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.

Отсутствие в судебном заседании без уважительных причин потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей не препятствует рассмотрению дела.

Судебное следствие начинается без оглашения предъявленного лицу обвинения. Следом судья выясняет у обвиняемого его отношения к предъявленному обвинению, и ему предлагается дать показания по поводу обвинения. Затем ему могут быть заданы вопросы от участников процесса. В случае, когда вина обвиняемого никем не оспаривается и не вызывает у суда сомнений (это есть одно из положений данного вида производства), то после допроса обвиняемого и заслушивания показаний остальных участников суд объявляет судебное следствие окончанным и переходит к прениям (ч. 7 ст. 459 УПК).

При рассмотрении дела в порядке ускоренного производства без участия государственного обвинителя копия приговора должна быть вручена судом прокурору не позднее 5 суток после его провозглашения.

11.14.5 Возмещение вреда,

причиненного физическому или юридическому лицу незаконными действиями органа, ведущего процесс

Ст. 460 УПК дает следующий **перечень оснований, при наличии которых возмещается вред**: незаконные задержание, содержание под стражей или домашним арестом, временное отстранение от должности, помещение в психиатрическое учреждение, осуждение, применение принудительных мер безопасности и лечения. Вред, причиненный по перечисленным причинам, возмещается государством в полном объеме независимо от вины лица, производящего дознание, органа дознания, следователя, прокурора и ряда иных лиц. В случае признания незаконными действий и решений органа, ведущего уголовный процесс, он обязан принять меры по возмещению физического, имущественного и морального вреда, причиненного физическому лицу, и по восстановлению нарушенных прав (согласно ч. 2 ст. 460 УПК).

Физический вред – это вредные для здоровья и жизни лица последствия, наступившие в результате незаконных действий органа, ведущего процесс. Данный вред компенсируется в денежном выражении, включая затраты на лечение, потерю части заработка в связи с заболеванием и другие затраты (ч. 3 ст. 460 УПК).

Имущественный вред – это вред, причиняемый от потери физическим лицом заработка, пенсии, пособия, имущественных льгот, которых оно лишилось вследствие ряда незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс (ч. 4 ст. 460 УПК).

Моральным вредом признается причинение нравственных или физических страданий действиями, нарушающими личные неимущественные права лица, в том числе унижение его чести и достоинства, а также причинение ущерба деловой репутации (ч. 5 ст. 460 УПК).

Нарушениями трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав физического лица признаются потеря им прежней работы или должности, а также трудового стажа и т.п., которые связаны с незаконным применением мер процессуального принуждения при предварительном расследовании и судебном разбирательстве (ч. 6 ст. 460 УПК).

Положениями ст. 461 УПК регламентируется *перечень лиц, имеющих право на возмещение вреда*: обвиняемый, оправданный судом; подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование против которых прекращено; лицо, незаконно помещенное в психиатрическое учреждение, и др.

Право лиц на возмещение вреда возникает с момента признания действий органа, ведущего уголовный процесс, незаконными (ч. 3 ст. 461 УПК).

При наличии перечисленных выше оснований орган, ведущий уголовный процесс, обязан признать за физическим либо юридическим лицом право на возмещение вреда, о чём выносит постановление, в котором указывается вид причиненного вреда. Не позднее одного месяца со дня поступления требования орган, ведущий уголовный процесс, определяет размер подлежащего возмещению имущественного вреда. Возмещение вреда производится в порядке, установленном ГК.

Орган, ведущий уголовный процесс, признав право физического лица на устранение последствий морального вреда, обязан произвести следующие действия (ч. 1 ст. 465 УПК):

- принести лицу официальные извинения за причиненный вред;
- опубликовать опровержение порочащих лицо сведений в средствах массовой информации;
- направить по требованию физического лица (его представителя) в срок до 10 дней сообщение об отмене незаконных решений по месту его работы, службы, учебы или жительства.

Денежная компенсация за причиненный моральный вред взыскивается физическими лицами в порядке гражданского судопроизводства в соответствующие сроки.

Если требование по восстановлению разного рода прав не удовлетворено или лицо не согласно с принятым решением, оно вправе обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства (согласно ч. 1 ст. 466 УПК).

Что касается восстановления деловой репутации, то оно осуществляется путем опубликования опровержения порочащих юридическое лицо сведений в средствах массовой информации (в том случае, если такие сведения были опубликованы в ходе досудебного или судебного производства).

Положениями ст. 467 УПК регулируются *сроки предъявления требований*:

- о производстве денежных выплат в возмещение имущественного вреда или денежных компенсаций за причинение физического вреда – в течение трех лет со дня получения соответствующих документов;
- о восстановлении нарушенных разного рода прав – в течение года со дня получения соответствующих документов.

Если данные сроки пропущены по уважительной причине, то они могут быть восстановлены органом, ведущим уголовный процесс. Отказ в восстановлении срока может быть обжалован в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК (ч. 3 ст. 467 УПК).

12 ОСНОВАНИЕ И УСЛОВИЯ ОКАЗАНИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ

Для успешного расследования преступлений в случае, когда лицо, его совершившее, скрылось на территории другого государства, возникает необходимость взаимодействия с органами расследования и судами иностранных государств. При этом появляется нужда обратиться за содействием к компетентным органам других государств. Аналогично органы уголовного преследования и суды иностранных государств могут ходатайствовать перед соответствующими органами нашей страны о выполнении на территории Республики Беларусь процессуальных действий. Для их осуществления в УПК включен ряд статей, регулирующих **порядок взаимодействия с иностранными органами по вопросам уголовного процесса.**

Основанием для оказания международной правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности является просьба органа иностранного государства. Она должна быть представлена в письменном виде и заверена подписью его должностного лица, а также скреплена гербовой печатью органа данного государства. При этом просьба должна содержать: положения о ее сути; сведения об уголовном деле; фактические обстоятельства и правовая квалификация деяния; текст положений уголовного закона иностранного государства; сведения о размере причиненного вреда; и иные сведения (ст. 469 УПК).

Общим условием оказания международной правовой помощи по уголовным делам является наличие (согласно ст. 470 УПК):

1) заверенной копии решения органа иностранного государства, ведущего процесс, о производстве соответствующих процессуальных действий;

2) письменного обязательства органа иностранного государства об оказании международной правовой помощи;

3) письменного обязательства органа иностранного государства о соблюдении условий, предусмотренных соответственно ст. 471–480 УПК;

4) иных документов и материалов, необходимых для исполнения просьбы органа иностранного государства;

5) заверенного письменного перевода на один из государственных языков Республики Беларусь просьбы органа иностранного государства и прилагаемых к ней документов и материалов.

Положениями ст. 471 УПК регламентируются условия исполнения просьбы органа иностранного государства, содержащей положение *о вызове лица для производства процессуальных действий*. Под последними понимается участие лица в качестве потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителя и др. Данная просьба может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства, о производстве соответствующих процессуальных действий, а также, если орган иностранного государства представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба:

– не будет привлечено в этом иностранном государстве к уголовной и иным видам ответственности, задержано, заключено под стражу или подвергнуто наказанию в связи с его показаниями 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.

Вторым видом просьбы является просьба органа иностранного государства, содержащая положение *о передаче ему на время лица*, которое отбывает наказание в виде лишения свободы на территории нашего государства, для производства процессуальных действий с его участием в качестве свидетеля или потерпевшего. Она может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства о производстве соответствующих процессуальных действий, а также если орган иностранного государства представит письменные обязательства о соблюдении всех требований, описанных в ч. 1 ст. 472 УПК.

Третьим видом просьбы является просьба органа иностранного государства, содержащая положение *о передаче лица для отбывания наказания*. Эта просьба может быть исполнена, если (ст. 473 УПК):

1) в отношении этого лица имеется вступивший в законную силу приговор суда Республики Беларусь;

2) лицо, в отношении которого поступила такая просьба, является гражданином этого иностранного государства;

3) имеется согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на отбывание наказания в виде лишения свободы на территории этого иностранного государства;

4) имеется письменное обязательство органа иностранного государства об исполнении приговора суда Республики Беларусь;

5) на момент получения такой просьбы этому лицу осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее 6 месяцев.

Четвертым видом просьбы является просьба органа иностранного государства *о применении к лицу меры пресечения с целью его выдачи*. Данная просьба может быть исполнена при наличии следующих документов (ст. 474 УПК):

1) заверенной копии решения органа иностранного государства о применении к этому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу или заверенной копии вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства о назначении лицу наказания в виде лишения свободы;

2) письменного обязательства органа иностранного государства о последующем представлении просьбы органа иностранного государства, содержащей положение о выдаче этого лица иностранному государству для осуществления преследования (или отбывания наказания).

Пятый вид просьбы – это просьба *о выдаче лица для осуществления уголовного преследования и (или) отбывания наказания*. Данная просьба может быть выполнена, если орган иностранного государства, кроме уже перечисленных документов, представит письменные обязательства, что лицо, в отношении которого поступила такая просьба (ст. 475 УПК):

1) не будет подвергаться без соответствующего решения Генерального прокурора (его заместителя) в этом иностранном государстве уголовному преследованию и (или) не будет осуждено либо задержано в целях отбывания наказания за преступление, совершенное им до пересечения государственной границы этого иностранного государства, за исключением преступления, послужившего основанием для такой просьбы;

2) не будет выдано или передано третьему государству без соответствующего решения Генерального прокурора Республики Беларусь (его заместителя);

3) сможет свободно покинуть территорию этого иностранного государства после прекращения уголовного преследования и (или) отбывания наказания либо освобождения от наказания.

Шестой вид просьбы – просьба *о выдаче на время лица для производства процессуальных действий*. Данная просьба органа иностранного государства о выдаче 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 обвиняемого, может быть исполнена, если отсрочка выдачи лица может повлечь истечение срока давности привлечения к уголовной ответственности или затруднить расследование преступления, при наличии письменных обязательств органа иностранного государства, прописанных в ч. 1. ст. 476 УПК.

Седьмой вид просьбы – просьба органа иностранного государства, *содержащая положение об уголовном преследовании лица*. Она может быть исполнена, если (ст. 477 УПК):

– представлены материалы уголовного дела или их заверенные копии, а также их заверенный письменный перевод на один из наших государственных языков;

– предметы, которые служили орудиями преступления, либо другие предметы и документы, которые могут служить средствами по обнаружению преступления;

– заявления потерпевших или их представителей об осуществлении уголовного преследования (при их наличии) и сведения о возмещении вреда, причиненного преступлением (при наличии таких сведений).

Восьмой вид просьбы – просьба органа иностранного государства *об исполнении судебного решения иностранного государства в отношении лица, отбывающего наказание на территории иностранного государства*. Она может быть исполнена, если (ст. 478 УПК):

1) имеются заверенная копия вступившего в законную силу судебного решения иностранного государства о назначении наказания лицу, в отношении которого поступила такая просьба, и информация об отбытой части наказания;

2) лицо, в отношении которого поступила такая просьба, является гражданином Республики Беларусь;

3) имеется согласие лица, в отношении которого поступила такая просьба, на отбывание наказания на территории Республики Беларусь;

4) на момент получения просьбы органа иностранного государства, содержащей положение об исполнении наказания в виде лишения свободы лицу, которому осталось отбывать наказание в виде лишения свободы не менее 6 месяцев;

5) деяние, совершенное лицом, в отношении которого поступила такая просьба, является преступлением в соответствии с УК.

Девятым видом просьбы является просьба органа иностранного государства, содержащая положение *о транзитной перевозке лица через территорию государства, в отношении которого принято решение 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*. Данная просьба может быть исполнена при наличии

заверенной копии соответствующего решения органа иностранного государства.

Последним, десятым видом является просьба органа иностранного государства, содержащая положение *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. Она может быть исполнена при наличии заверенной копии решения органа иностранного государства о производстве соответствующих процессуальных действий, а также, если орган иностранного государства представит письменные обязательства, положения которых оговорены в ст. 480 УПК.

В гл. 51 УПК для каждой из перечисленных выше видов просьб представлен перечень оснований для отказа в оказании и отсрочки оказания международной правовой помощи.

В ст. 481 УПК оговорены общие основания для отказа в оказании международной правовой помощи. **Международная правовая помощь не оказывается, если:**

- 1) оказание такой помощи может нанести ущерб суверенитету нашего государства, его национальной безопасности, правам и свободам граждан либо противоречит законодательным актам Республики Беларусь и т.п.;
- 2) деяние, в связи с которым поступила просьба органа иностранного государства, не является преступлением в соответствии с УК;
- 3) не соблюдены условия, предусмотренные гл. 50 УПК;
- 4) иностранным государством не соблюдается принцип взаимности.

Что касается просьб со стороны нашего государства, то органы Республики Беларусь, ведущие уголовный процесс, в соответствии со ст. 491–493 УПК могут обращаться к органам иностранных государств с просьбами об оказании правовой помощи по уголовным делам на основе принципа взаимности. Такие просьбы будут исполняться, если соблюдена форма и содержание просьбы, к просьбе приложены необходимые документы и материалы, а также соблюден порядок направления просьб [19].

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В учебном пособии приводятся основы уголовного и уголовно-процессуального права. Форма изложения материала соответствует утвержденной программе для изучения студентами по специальности 1-44.01.02 «Организация дорожного движения». Содержание материала, представленного в пособии, достаточно тесно увязано с изучением таких дисциплин как «Основы права», «Страхование», «Экспертиза дорожно-транспортных происшествий», «Право и законодательство на транспорте».

Для качественного применения в практической деятельности полученных знаний изложение материала в пособии представлено в соответствии с учебным планом, а также основывается на уже полученных в ходе изучения ряда специальных дисциплин знаниях и навыках. В целях систематизации получаемых студентами знаний, а также приобретения ими узкоспециальных знаний и навыков, касающихся реализации норм уголовного права в области дорожного движения в рамках курса, последовательно и досконально рассмотрены следующие вопросы:

1 Достаточно полно дана характеристика видов ответственности и понятия правовых отношений. Также выделены понятия уголовного права и уголовного закона, охарактеризованы принципы уголовного права, понятия уголовной ответственности и уголовного правоотношения. Уделено внимание понятию наказания, его видам.

2 Охарактеризованы понятие преступления, виды преступлений, субъект и объект преступления, а также его субъективная и объективная стороны. Выделен перечень обстоятельств, исключающих преступность деяния.

3 Значительное внимание уделено законам, определяющим порядок уголовного процесса. Определены пределы действия уголовно-процессуального закона. Выделены задачи уголовного процесса. Даны понятия уголовно-процессуального права и соответствующих правоотношений. Дана оценка понятия уголовно-процессуальной формы, рассмотрены уголовно-процессуальные гарантии. Выделены и рассмотрены особенности уголовных дел публичного, частно-публичного и частного обвинения, субъекты уголовного процесса, охарактеризованы их соответственные права и обязанности.

4 Выделены и рассмотрены понятия преступления и преступности, элементы и признаки состава преступления. В достаточно развернутой форме представлена классификация преступлений. Определен смысл понятия соучастия, раскрыто его содержание.

5 Значительное внимание уделено понятию доказательств и их классификации, источников доказательств. Рассмотрены предмет и пределы доказывания, а также ряд мер процессуального принуждения. Определены сроки, подача и порядок рассмотрения ходатайств и жалоб, а также процессуальные сроки, издержки и документы в процессе уголовного разбирательства.

6 Приведены меры процессуального принуждения. А также понятия ходатайства, жалобы, сроков и порядка их рассмотрения и обжалования. Определена роль гражданского иска при рассмотрении его в уголовном процессе.

7 Освещены вопросы, касающиеся стадий уголовного процесса, а именно: возбуждение уголовного дела, предварительное расследование (включая предварительное следствие и дознание), судебное производство, кассационное производство, исполнение приговора, надзорное производство, производство по вновь открывшимся обстоятельствам и особенности производства по отдельным категориям дел, а также ускоренное производство по делу.

Однако, в связи с достаточно узкоспециализированной направленностью обучающихся в рамках пособия не рассматривается ряд вопросов, связанных с особенностями уголовного и уголовно-процессуального права по различным направлениям человеческой деятельности. Так, например, при

рассмотрении преступлений против экономической деятельности, а также связанных с экологической безопасностью, наибольшее внимание уделено части, связанной с автомобильным транспортом, а также управлением автотранспортными средствами. Некоторый материал дается обзорно и предполагает более углубленное изучение поставленных вопросов в ходе последующего изучения ряда указанных дисциплин или же самостоятельно.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ
И РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1 Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изм. и доп., принятыми на респ. реф. 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2005. – 48 с.

2 Уголовный кодекс Республики Беларусь : [принят Палатой представителей 2 июня 1999 г.: одобрен Советом Респ. 24 июня 1999 г.]. – Мн. : Акад. МВД, 2011. – 227 с.

3 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь : [принят Палатой представителей 24 июня 1999 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания Республики Беларусь 30 июня 1999 г.]. – Мн. : Амалфея, 2012. – 576 с.

4 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях : [принят Палатой представителей 17 дек. 2002 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 2 апр. 2003 г.]. – Мн. : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2012. – 496 с.

5 Уголовно-исполнительный кодекс Республики Беларусь : [принят Палатой представителей 14 дек. 1999 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 22 дек. 1999 г.]. – Мн. : Акад. МВД, 2012. – 155 с.

6 Гражданский кодекс Республики Беларусь : [принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 19 нояб. 1998 г.]. – Мн. : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2011. – 548 с.

7 Закон Республики Беларусь «О нормативно-правовых актах Республики Беларусь», 10 января 2000 г. № 361-3 : [принят Палатой представителей 14 дек. 1999 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 22 дек. 1999 г.]. // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2011.

8 Закон Республики Беларусь «Об обращениях граждан и юридических лиц», 18 июля 2011 г. № 300-3 : [принят Палатой представителей 24 июня 2011 г.: одобрен Советом Респ. Национального собрания 30 июня 2011 г.]. // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2011.

9 Закон Республики Беларусь «О наркотических средствах, психотропных веществах и их прекурсорах», 22 мая 2002 г. № 102-3 : [принят Палатой представителей 17 апр. 2002 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 8 мая 2002 г.]. // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2011.

10 Закон Республики Беларусь «О дорожном движении», 5 января 2008 г. № 313-3 : [принят Палатой представителей 17 дек. 2007 г. : одобрен Советом Респ. Национального собрания 20 дек. 2007 г.]. // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2012.

11 Об утверждении Правил дорожного движения : Указ Президента Республики Беларусь, 28 нояб. 2005 г., № 551 // Консультант Плюс : Беларусь [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр» / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2006.

12 Постановление Пленума Верховного Суда от 23 сент. 1998 г. № 8 «О практике назначения судами конфискации имущества по уголовным делам». // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2009.

13 Всеобщая декларация прав человека : [принята [резолюцией 217 А \(III\)](#) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 дек. 1948 г.]. – Мн. : Амалфея, 2012. – 39 с.

14 Конвенция о дорожном движении : [принята в г. Вена 8 нояб. 1968 г.]. – Мн. : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2010. – 104 с.

15 Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 нояб. 1950 г. – Мн. : Дикта, 2012. – 53 с.

16 Международный пакт о гражданских и политических правах : [принят [резолюцией 2200 А \(XXI\)](#) Генеральной Ассамблеи от 16 дек. 1966 г., вступил в силу 23 марта 1976 г.]. // Эталон – Беларусь. [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2009.

17 **Бабий, Н. А.** Уголовное право. Общая часть : учеб. / Н. А. Бабий, А. В. Барков, И. О. Грунгов. – Мн. : Тесей, 2002. – 496 с.

18 **Бабий, Н. А.** Уголовное право. Особенная часть : учеб. / Н. А. Бабий, А. В. Барков, И. О. Грунгов; под ред. В.М. Хомича. – Мн. : Тесей, 2002. – 494 с.

19 **Борико, С. В.** Уголовный процесс : учеб. / С. В. Борико. – Мн. : Амалфея, 2010. – 400 с.

20 **Дятлов, О. М.** Административное и уголовное право : учеб.-метод. пособие / О. М. Дятлов, Д. В. Капский. – Мн. : БНТУ, 2006. – 368 с.

21 **Дятлов, О. М.** Административное и уголовное право : учеб.-метод. пособие / О. М. Дятлов, Д. В. Капский. – Мн. : БНТУ, 2006. – 110 с.

22 **Ключко, Р. Н.** Уголовное право. Особенная часть. Практикум : учеб. пособие / Р. Н. Ключко. – Мн. : Амалфея, 2004. – 144 с.

23 **Примаченок, А. А.** Уголовное право Республики Беларусь. Общая часть : учеб. пособие / А. А. Примаченок. – Мн. : Междунар. ун-т «МИТСО», 2012. – 120 с.

24 **Примаченок, А. А.** Уголовное право Республики Беларусь. Особенная часть / А. А. Примаченок. – 9-е изд., доп. – Мн. : Молодежное, 2011. – 176 с.

Учебное издание

КАПСКИЙ Денис Васильевич
ХОДОСКИН Дмитрий Петрович
ХОДОСКИНА Ольга Анатольевна

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Редактор И. И. Эвентов
Технический редактор В. Н. Кучерова

Подписано в печать 28.06.2013 г. Формат 60x84 1/16.
Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Печать на ризографе.
Усл. печ. л. 17,43. Уч.-изд. л. 19,76. Тираж 300 экз.
Зак. № Изд. № 45

Издатель и полиграфическое исполнение
Белорусский государственный университет транспорта:
ЛИ № 02330/0552508 от 09.07.2009 г.
ЛП № 02330/0494150 от 03.04.2009 г.
246653, г. Гомель, ул. Кирова, 34