

Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

*Утверждено Министерством внутренних дел Республики Беларусь
в качестве учебника для обучающихся учреждений высшего образования
Министерства внутренних дел Республики Беларусь
по специальностям 1-24 01 02 (6-05-0421-01) Правоведение,
1-24 01 03 (6-05-0421-03) Экономическое право,
1-99 02 01 (6-05-1037-01) Судебные криминалистические экспертизы,
1-26 01 02 (6-05-0414-02) Государственное управление и право*

В двух частях

Часть вторая

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Под общей редакцией
кандидата юридических наук, профессора Л.И. Кукреш,
кандидата юридических наук, доцента М.М. Якубель

Книга первая
ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Минск
Академия МВД
2023

УДК 343.1
ББК 67.411
У26

Авторы:

канд. юрид. наук, доцент П.В. Гридюшко (глава 15);
канд. юрид. наук, доцент В.В. Мелешко (глава 14);
канд. юрид. наук, доцент П.В. Мытник (главы 11, 13)
канд. юрид. наук, доцент Г.А. Павловец (глава 12);
канд. юрид. наук, доцент Л.И. Родевич (глава 16)

Рецензенты:

кафедра правового обеспечения правоохранительной деятельности
Института управленческих кадров Академии управления
при Президенте Республики Беларусь;
кафедра уголовного права, уголовного процесса и криминалистики
юридического факультета Гродненского государственного университета
имени Янки Купалы;
криминальная милиция Министерства внутренних дел
Республики Беларусь

ISBN 978-985-576-377-3 © УО «Академия Министерства внутренних дел
(ч. 2, кн. 1) Республики Беларусь», 2023
ISBN 978-985-576-379-7

ОГЛАВЛЕНИЕ

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 11. Возбуждение уголовного дела	6
11.1. Понятие, значение и задачи стадии возбуждения уголовного дела	6
11.2. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела	10
11.2.1. Поводы к возбуждению уголовного дела (10). 11.2.2. Основания для возбуждения уголовного дела (19)	
11.3. Порядок рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении	21
11.4. Порядок возбуждения уголовного дела	33
11.4.1. Возбуждение уголовного дела публичного обвинения (33). 11.4.2. Возбуждение уголовных дел частно-публичного и частного обвинения (37)	
11.5. Основания и порядок отказа в возбуждении уголовного дела	39
11.6. Обеспечение законности на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении	50
Глава 12. Предварительное расследование	56
12.1. Понятие, задачи, значение и система предварительного расследования	56
12.2. Формы предварительного расследования, их краткая характеристика	59
12.3. Понятие, значение, система и характеристика общих условий предварительного расследования	62
12.3.1. Подследственность уголовных дел (64). 12.3.2. Производство предварительного следствия следственной группой (67). 12.3.3. Срок предварительного следствия (70). 12.3.4. Обязательность рассмотрения ходатайств (73). 12.3.5. Меры попечения о детях, иждивенцах и по обеспечению сохранности имущества подозреваемого, обвиняемого (74). 12.3.6. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования (77). 12.3.7. Представление об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствующих его совершению (79). 12.3.8. Участие специалиста (81). 12.3.9. Участие переводчика (83). 12.3.10. Участие понятых (85).	
12.4. Соединение, выделение и восстановление уголовных дел	87
12.4.1. Соединение уголовных дел (87). 12.4.2. Выделение уголовного дела (89). 12.4.3. Восстановление уголовных дел (94)	

Глава 13. Следственные действия	97
13.1. Понятие, система, классификация и значение следственных действий	97
13.2. Общие правила производства следственных действий. Протокол следственного действия	106
13.3. Осмотр	111
13.4. Эксгумация	121
13.5. Освидетельствование	124
13.6. Следственный эксперимент	127
13.7. Обыск и выемка	130
13.8. Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка	137
13.9. Прослушивание и запись переговоров	140
13.10. Допрос и очная ставка	144
13.10.1. Допрос (144). 13.10.2. Очная ставка (151)	
13.11. Предъявление для опознания	153
13.12. Проведение допроса, очной ставки, предъявление для опознания с использованием систем видеоконференцсвязи (веб-конференции)	158
13.13. Проверка показаний на месте	161
13.14. Назначение и проведение экспертизы. Виды экспертиз	165
13.15. Получение образцов для сравнительного исследования	176
Глава 14. Привлечение в качестве обвиняемого, предъявление обвинения, допрос обвиняемого	180
14.1. Понятие, основания и значение привлечения в качестве обвиняемого	180
14.2. Структура и содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого	185
14.3. Порядок предъявления обвинения. Допрос обвиняемого	187
14.4. Изменение и дополнение обвинения	194
Глава 15. Приостановление и возобновление предварительного следствия	197
15.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия	197
15.2. Основания и условия приостановления предварительного следствия	200
15.3. Порядок приостановления предварительного следствия. Розыск обвиняемого. Основания и порядок возобновления приостановленного предварительного следствия	207
15.3.1. Порядок приостановления предварительного следствия (207).	
15.3.2. Розыск обвиняемого (209). 15.3.3. Основания и порядок возобновления приостановленного предварительного следствия (210)	

Глава 16. Окончание предварительного расследования	212
16.1. Понятие, виды и значение окончания предварительного расследования	212
16.2. Прекращение и возобновление предварительного расследования по уголовному делу	214
16.3. Основания и порядок окончания предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд	229
16.4. Структура и содержание документов, выносимых при передаче дела прокурору для направления в суд	232
16.5. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему для направления в суд	234

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 11

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

11.1. Понятие, значение и задачи стадии возбуждения уголовного дела

Уголовно-процессуальный закон состоит из трех частей, его вторая часть «Досудебное производство» начинается с разд. VII «Возбуждение уголовного дела», включающего в себя две главы: гл. 20 «Поводы и основания возбуждения уголовного дела» и гл. 21 «Порядок возбуждения уголовного дела».

Большинство преступлений совершаются в условиях неочевидности, поэтому, до того как уголовное дело будет рассмотрено по существу судом, необходима деятельность специально уполномоченных государственных органов по выявлению обстоятельств, при которых было совершено то или иное преступление. Без этой деятельности невозможно установить лицо, его совершившее, правильно квалифицировать его действия и решить вопрос о привлечении к уголовной ответственности. Это относится не только к преступлениям, совершенным в условиях неочевидности, но и к тем случаям, когда лицо, совершившее общественно опасное деяние, известно (следует установить психическое отношение к содеянному, в некоторых случаях – цель и мотив, характер и размер причиненного вреда и т. д.).

В специальной литературе понятие «возбуждение уголовного дела» рассматривается в трех значениях, как:

- процессуальное решение (акт), с которого начинается расследование преступления, данное решение всегда оформляется постановлением (ч. 1 ст. 175 УПК)¹;
- уголовно-процессуальный институт – возбуждение уголовного дела является совокупностью процессуальных норм, регулирующих

¹ Исключение составляют дела частного обвинения (ст. 426 УПК), однако и там принятие судьей заявления следует оформлять постановлением (см.: п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 31 марта 2010 г. № 1 «О практике применения судами норм Уголовно-процессуального кодекса, регулирующих производство по делам частного обвинения»).

порядок разрешения вопросов, касающихся возбуждения и отказа в возбуждении уголовного дела, это нормы, содержащиеся в разд. VII (ст. 166–179) УПК, а также в других статьях (ст. 7, 10, 15, 27, 165, 426, 427, 452 УПК);

– стадия уголовного процесса.

Возбуждение уголовного дела – первая стадия (этап) уголовного процесса¹, на которой орган уголовного преследования в связи с поступившей информацией о совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении устанавливает наличие или отсутствие оснований для возбуждения уголовного дела и принимает одно из решений, предусмотренных уголовно-процессуальным законом. Начало уголовно-процессуальной деятельности совпадает с началом первой стадии уголовного процесса.

Согласно Конституции Республика Беларусь защищает свою независимость и территориальную целостность, конституционный строй, обеспечивает законность и правопорядок (часть третья ст. 1). При этом государственные органы, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для осуществления и защиты прав и свобод личности (часть вторая ст. 59). Данные конституционные положения конкретизированы в ст. 7, 15 и 27 УПК.

Преступление всегда посягает на нормальное, упорядоченное существование и развитие общественных отношений. И хотя в каждом отдельном случае могут непосредственно нарушаться интересы отдельных частных лиц, государство не может доверить определение виновности и меры юридической ответственности правонарушителя этим лицам. Поскольку преступник открыто противопоставляет свою волю воле государства, воплощенной в норме права, то и его осуждение должно носить не личный, а государственно-публичный характер.

По общему правилу орган уголовного преследования в пределах своей компетенции обязан возбудить уголовное дело в каждом случае обнаружения признаков преступления, принять все предусмотренные законом меры к установлению предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния, изобличению лиц, виновных в совершении преступления, и их наказанию, равно как принять меры по реабилитации невиновного (ч. 1 ст. 27 УПК).

При этом уголовное дело возбуждается безотносительно к тому, имеются ли реальные перспективы установления и изобличения винов-

¹ «Возбуждение уголовного дела» – так традиционно именуется один из этапов уголовного процесса. Разд. VII УПК называется «Возбуждение уголовного дела», однако в ч. 4 ст. 29 УПК данный этап именуется «стадией рассмотрения заявления или сообщения о преступлении», что является не только предпочтительным, но и правильным.

ного. Результатом этого является приостановление предварительного следствия в связи с неустановлением лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 246 УПК).

Сведения о том, что совершено (подготавливается, совершается) преступление, могут быть получены из различных источников. Орган уголовного преследования в силу принципа публичности обязан реагировать на поступление такой информации. Деятельность должностных лиц по получению сообщений о преступлениях, их проверке детально прописана в уголовно-процессуальном законе и в подзаконных нормативных актах. Обычно эту проверочную деятельность в специальной литературе называют возбуждением уголовного дела.

Акт возбуждения уголовного дела приводит механизм уголовного процесса в движение, образует правовую основу для производства всех процессуальных действий на последующих стадиях и служит точкой отсчета сроков предварительного расследования. Возбуждение уголовного дела – стадия, которую не может миновать ни одно уголовное дело. Данной стадии (как и любой стадии) присущи свои особенности.

Задачами стадии возбуждения уголовного дела являются:

- реагирование на каждый факт совершения преступления (исходя из принципа публичности (ст. 15, 27 УПК) в целях защиты прав и свобод физических и юридических лиц (ст. 7 и 10 УПК));
- установление наличия или отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела;
- установление обстоятельств исчезновения лица;
- ограждение последующих этапов уголовного процесса от фактов, которых не было либо которые имели место, но не являются преступными.

На данной стадии также необходимо:

- квалифицировать содеянное и установить подследственность уголовного дела, т. е. определить, кто вправе возбудить уголовное дело;
- при необходимости осуществить проверку поступившей информации;
- принять меры по обнаружению, закреплению и сохранению следов преступления;
- принять меры по предупреждению или пресечению преступлений;
- при необходимости решить вопрос о применении мер по обеспечению безопасности участников уголовного процесса.

На данной стадии уголовного процесса участвуют: лицо, производящее дознание, начальник органа дознания, следователь, начальник след-

ственного подразделения, прокурор, суд¹, подозреваемый, специалист, эксперт, понятые, пострадавший, заявитель, очевидцы².

В уголовно-процессуальном законе установлены **сроки** проверки заявлений и сообщений о преступлениях: 3 суток, 10 суток, 1 месяц и 3 месяца (ч. 1, 3 и 4 ст. 173 УПК). Проведение проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть приостановлено мотивированным постановлением органа дознания, начальника следственного подразделения, следователя или прокурора (ст. 173³ УПК).

На данной стадии может быть принято одно из следующих **решений** (ч. 1 ст. 174 УПК):

- о возбуждении уголовного дела;
- отказе в возбуждении уголовного дела;
- передаче заявления, сообщения по подследственности, компетенции;
- прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде в соответствии со ст. 426 УПК уголовное дело частного обвинения, за исключением случая, когда прокурор возбуждает уголовное дело о преступлениях, являющихся делами частного обвинения, по заявлению лица, пострадавшего от преступления, при отсутствии у него сведений о лице, совершившем преступление (ч. 5¹ ст. 26 УПК).

Стадия возбуждения уголовного дела состоит не только в возбуждении уголовного дела или отказе в возбуждении уголовного дела, но и в процессуальной деятельности до принятия определенного решения по заявлению или сообщению о совершенном или готовящемся преступлении. Основное содержание стадии возбуждения уголовного дела составляет деятельность уполномоченных на то законом органов и должностных лиц по принятию и оформлению заявлений о преступлениях, явок с повинной, сообщений из других источников и их проверке с целью установления оснований для возбуждения либо отказа в возбуждении уголовного дела.

После принятия решения о возбуждении уголовного дела орган, ведущий уголовный процесс, получает право на производство всех необходимых процессуальных действий, на которые их уполномочивает уголовно-процессуальный закон. «Существование стадии возбуждения уголовного дела обеспечивает законность и справедливость начала про-

¹ Суд как участник процесса появляется в двух случаях: 1) при обжаловании решений органа уголовного преследования (гл. 16 УПК); 2) при возбуждении уголовных дел частного обвинения (ст. 426 УПК).

² Процессуальный статус пострадавшего, заявителя и очевидца в уголовно-процессуальном законе не закреплен.

изводства по уголовному делу»¹. Возбуждение уголовного дела служит правовым основанием для производства всех дальнейших процессуальных действий при расследовании преступления и разрешении уголовного дела по существу.

11.2. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела

11.2.1. Поводы к возбуждению уголовного дела

Уголовное дело возбуждается при наличии повода и оснований.

В обычном понимании повод – это «обстоятельство, способное быть основанием для чего-нибудь»². Термин «повод» как понятие впервые был употреблен в ст. 42, 297 Устава уголовного судопроизводства Российской империи 1864 г.

Поводы к возбуждению уголовного дела – это источники, из которых орган уголовного преследования получает информацию о совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении.

Повод к возбуждению уголовного дела, с одной стороны, это источник, из которого компетентные органы получают информацию о преступлении, с другой – юридический факт, с которым закон связывает начало процессуальной деятельности органов дознания, следователя, прокурора по выявлению преступления.

Поводами к возбуждению уголовного дела являются (ст. 166 УПК):

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

Заявление гражданина о преступлении – обращение гражданина в орган уголовного преследования или в суд³, в котором сообщается о любом совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении либо сообщается о безвестном исчезновении лица.

¹ Гладышева О.В., Устов Т.Р. Обеспечение прав участников следственных и иных процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении : монография. М. : Юрлитинформ, 2017. С. 13.

² Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Словарь русского языка М. : Рус. дело, 1985. С. 456.

³ Заявления о совершении преступления подаются в суд в соответствии со ст. 426 УПК при совершении преступлений, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 26 УПК.

Заявлениями и сообщениями о преступлении являются (п. 2 Инструкции о порядке приема, регистрации и учета органами внутренних дел заявлений и сообщений о преступлениях, административных правонарушениях и информации о происшествиях, утвержденной постановлением Министерства внутренних дел Республики Беларусь от 8 января 2019 г. № 5):

- письменное заявление физического лица;
- протокол устного заявления физического лица;
- письменное заявление о повинной;
- протокол о явке с повинной;
- письменное сообщение должностного лица государственного органа, общественного объединения и иной организации;
- сообщение в средствах массовой информации, в котором содержатся данные, указывающие на признаки преступления;
- рапорт сотрудника или лица из числа гражданского персонала органов внутренних дел о непосредственном обнаружении сведений, указывающих на признаки преступления.

Любой человек вправе сообщить правоохранительным органам об известном ему совершенном, совершаемом, подготавливаемом общественно опасном деянии.

Заявитель – любое лицо, обратившееся в орган уголовного преследования или суд в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, за защитой своего действительного или предполагаемого права либо сообщившее об известном ему готовящемся, совершаемом или совершенном общественно опасном деянии, предусмотренном уголовным законом (п. 10 ст. 6 УПК).

С заявлением о преступлении могут обращаться не только граждане Республики Беларусь, но и иностранные граждане, подданные, апатриды, т. е. в данном случае понятие «гражданин» следует толковать расширительно.

Заявление граждан – наиболее распространенный повод к возбуждению уголовного дела. Заявления могут быть устными или письменными.

Устное заявление заносится в протокол, который, как и иные протоколы, состоит из трех частей: вводной, описательной и заключительной.

Вводная часть включает в себя:

- наименование документа («протокол устного заявления о преступлении»);
- место, дату и время составления протокола;
- данные о лице, составившем протокол (должность, звание, фамилия и инициалы);

- сведения о заявителе;
- отметку о предупреждении заявителя об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 400 УК¹.

Описательная часть протокола содержит сведения о совершенном (подготавливаемом, совершаемом) преступлении: что, где, когда, при каких обстоятельствах произошло. При сообщении о преступлении, преследуемом в частном (ч. 2 и 3 ст. 26 УПК) или частно-публичном (ч. 4 ст. 26 УПК) порядке, в данной части протокола должно содержаться требование заявителя о привлечении лица к уголовной ответственности. Такое требование могут заявить физическое лицо, пострадавшее от преступления, а в случае его неспособности по возрасту или состоянию здоровья выражать свою волю в уголовном процессе либо в случае его смерти – любой из его совершеннолетних близких родственников или членов семьи, законный представитель пострадавшего; представитель юридического лица (ст. 33 УК, ч. 4 ст. 26, п. 6 ч. 1 ст. 29, ч. 1 ст. 176, ч. 1 ст. 426 УПК).

В *заключительной части* протокола:

- делается отметка о том, что протокол прочитан заявителем и все записано правильно либо такая запись учиняется заявителем собственноручно;
- содержатся подписи заявителя и должностного лица, принявшего заявление.

Должностное лицо не вправе отказать в приеме заявления или сообщения о преступлении по мотивам недостаточности сообщаемых сведений для решения вопроса о наличии признаков преступления или по каким-либо другим основаниям.

Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит (ст. 168 УПК). При приеме письменного заявления должностное лицо органа уголовного преследования предупреждает заявителя об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 400 УК, о чем делает соответствующую отметку на заявлении.

Анонимные заявления не могут служить поводом к возбуждению уголовного дела (ч. 5 ст. 168 УПК).

Анонимное заявление и сообщение о преступлении, административном правонарушении – письменное заявление физического лица, письменное сообщение должностного лица государственного органа, общественного объединения и иной организации, электронные обращения, содержащие данные, указывающие на признаки преступлений,

¹ Субъектом преступления, предусмотренного ст. 400 УК, является лицо, достигшее 16-летнего возраста. Это означает, что лишь данные лица предупреждаются об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

предусмотренных Особой частью УК, либо на исчезновение лица, в которых отсутствует подпись физического или должностного лица, либо не указаны фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) или инициалы физического лица, либо адрес его места жительства (места пребывания), либо наименование юридического лица (полное или сокращенное) или его местонахождение, либо электронный адрес, либо указанные данные не соответствуют действительности (п. 2 Инструкции о порядке приема, регистрации и учета органами внутренних дел заявлений и сообщений о преступлениях, административных правонарушениях и информации о происшествиях).

Анонимное заявление, сообщение о преступлении, поступившее по почте (электронной почте) в орган внутренних дел, регистрируется подразделением документационного обеспечения, после чего докладывается начальнику органа внутренних дел и направляется для проверки в подразделение органа внутренних дел согласно компетенции (п. 31 указанной инструкции).

При этом за заведомо ложное сообщение о готовящемся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность для жизни и здоровья людей, либо причинения ущерба в крупном размере, либо наступления иных тяжких последствий, предусмотрена уголовная ответственность по ст. 340 УК. Такие сообщения являются, как правило, анонимными и поступают по телефону «102» либо по электронной почте. Однако так как подобное «сообщение» содержит в себе признаки преступления, то оно регистрируется и, поскольку нельзя исключать реальность угрозы, оперативно-дежурная служба принимает меры по установлению лица, сообщавшего, например, о минировании, организует выезд на место происшествия следственно-оперативной группы, вызывает саперно-пиротехническую группу и скорую медицинскую помощь, в необходимых случаях – подразделения по чрезвычайным ситуациям, аварийные службы, а в случае необходимости – иных специалистов (токсикологи, психологи и др.). При поступлении данных сообщений рекомендуется «безотлагательное возбуждение уголовных дел, за исключением случаев, когда достоверно установлено, что сообщение сделано лицом, не достигшим возраста привлечения к уголовной ответственности»¹.

За заведомо ложный донос предусмотрена уголовная ответственность (ст. 400 УК). Следовательно, необходимо выделять правдивые и ложные доносы, однако в уголовно-процессуальном законе используется понятие «заявление», а не «донос».

¹ Обзор опыта работы ГУВД Мингорисполкома по расследованию преступлений, предусмотренных ст. 340 УК // Бюл. Глав. упр. предвар. расследования МВД Респ. Беларусь. 2006. № 25–26. С. 113–114.

Заведомо ложный донос нарушает нормальную работу органов предварительного следствия, дознания, которые напрасно тратят силы и средства на проверку заявления или расследование преступления, вообще никем не совершенного. Заведомо ложный донос может быть двух видов. Во-первых, донос о факте совершения преступления (без указания лица). Во-вторых, донос не только о преступлении, но и о конкретном лице, его совершившем. Общественная опасность доноса, который является «именным», выше, так как в данном случае затрагиваются еще и интересы конкретного лица.

В сфере уголовного процесса собственное признание в зависимости от этапа может проявляться в явке с повинной, признании в совершении преступления, признательных показаниях по поводу каких-либо фактов против личных интересов.

Явка с повинной – добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, когда этому лицу еще не объявлено постановление о возбуждении в отношении его уголовного дела, о признании подозреваемым, применении меры пресечения и вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого (ст. 169 УПК).

Явку с повинной можно рассматривать, с одной стороны, как обстоятельство, смягчающее ответственность, при этом данное обстоятельство названо первым среди других (п. 1 ч. 1 ст. 63 УК). Определение, содержащееся в ч. 1 ст. 169 УПК, и есть определение явки с повинной как смягчающего ответственность обстоятельства. Смысл явки с повинной в данном случае заключается в том, что лицо добровольно является в орган уголовного преследования до того, пока этим органом не установлено лицо, совершившее преступление. Тем самым явившийся способствует раскрытию преступления, экономии сил и средств правоохранительных органов.

С другой стороны, явка с повинной – это повод к возбуждению уголовного дела (п. 2 ст. 166 УПК), при этом в заблуждение не должно вводить определение, которое проанализировано выше (ч. 1 ст. 169 УПК). В отличие от заявления о преступлении, в явке с повинной речь идет не только о добровольном сообщении в правоохранительные органы о совершенном преступлении, но данное сообщение должно поступить от лица, его совершившего и считающего себя виновным. В заявлении граждан, как правило, содержатся сведения о совершенном или готовящемся преступлении как факте и совершении его другим лицом.

Явка с повинной как повод к возбуждению уголовного дела – добровольное сообщение лица о совершенном преступлении, приготовлении к преступлению либо покушении на совершение преступления в случа-

ях, если орган уголовного преследования не располагает сведениями о совершенном преступлении либо о преступлении ему известно, но уголовное дело не возбуждено.

Явку с повинной как смягчающее ответственность обстоятельство и явку с повинной как повод к возбуждению уголовного дела следует рассматривать как целое и часть. Смягчающим ответственность обстоятельством следует признавать добровольную явку лица в орган уголовного преследования и в тех случаях, если лицо, совершившее преступление, в ходе расследования не установлено (т. е. не привлечено к участию в деле в качестве подозреваемого или обвиняемого).

Заявление о повинной может быть сделано как в письменной, так и устной форме и должно быть передано заявителем органу дознания, лицу, производящему дознание, следователю или прокурору. Устное заявление заносится в протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление. Протокол подписывается явившимся с повинной и должностным лицом, принявшим заявление (ч. 3 ст. 169 УПК).

Явка с повинной рассматривается как разновидность заявлений граждан о преступлении, имеющая свою специфику. Гражданин, подающий заявление о явке с повинной, должен добровольно явиться в соответствующий орган и лично сообщить о совершенном им преступлении. В специальной литературе указывается, что информация, переданная с использованием средств связи или через других лиц, не может рассматриваться в качестве явки с повинной о преступлении¹. Однако, исходя из содержания принципов уголовного процесса и учитывая различные жизненные ситуации (человек не мог физически явиться в орган уголовного преследования по уважительной причине), нельзя такого гражданина лишать смягчающего ответственность обстоятельства. Явку с повинной можно оформить в организации здравоохранения, по месту расположения оперативно-дежурной службы и в последующем передать имеющиеся материалы.

При явке с повинной устанавливаются личность явившегося, мотивы обращения. Явка с повинной является психологически трудным шагом гражданина, который желает заявить о совершенном им преступлении.

К явке с повинной необходимо подходить взвешенно, так как за этим может скрываться:

- желание уйти от ответственности за совершение более тяжкого преступления;
- стремление взять вину на себя (при совершении преступления близким человеком);

¹ См.: Шевченко И.А. Процессуальные и организационно-методические проблемы возбуждения производства по уголовному делу. Саратов : СГАП, 2005. С. 60.

- наличие у явившегося психического расстройства (заболевания);
- желание осужденного сменить местонахождение (при отбывании наказания в исправительном учреждении);
- желание приобрести известность (например, когда речь идет о преступлении, совершенном в отношении известного политического деятеля, журналиста, актера и др.).

В уголовно-процессуальном законе закреплено положение, в соответствии с которым лицо, сообщаящее о совершении преступления в соучастии, предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос (ч. 2 ст. 169 УПК). Данный подход законодателя объясняется тем, что лицо, о котором явившийся сообщает, может быть признано подозреваемым, заочно привлечено в качестве обвиняемого, объявлено в розыск, тем самым могут быть ограничены его конституционные права, применены меры процессуального принуждения. О том, что преступление совершено в соучастии с другим лицом (лицами), подозреваемый, обвиняемый могут сообщить и при допросе, однако закон не содержит требования о предупреждении их об уголовной ответственности, что нельзя признать правильным.

Сообщение должностных лиц государственных органов, иных организаций должно быть сделано в письменной форме. К нему могут прилагаться документы и иные материалы, подтверждающие достоверность сообщения о преступлении (ст. 170 УПК).

Вред преступлением может быть причинен не только физическим, но и юридическим лицам.

В отличие от обычных граждан руководители организаций не предупреждаются об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 400 УК.

Обязанность должностных лиц сообщать о преступлениях содержится в различных нормативных актах.

Например, правомочные должностные лица органов государственного санитарного надзора (такowymi являются Главный государственный санитарный врач и его заместители; главные государственные санитарные врачи областей, городов, районов, районов в городах и их заместители), рассмотрев документы о санитарных правонарушениях и обнаружив в них признаки уголовного преступления, принимают решение о передаче их в следственные органы (п. 1 разд. III Инструкции о порядке оформления и представления документов в следственные органы для возбуждения уголовного дела в связи с нарушением санитарных норм, правил и гигиенических нормативов, утвержденной постановлением

Главного государственного санитарного врача Республики Беларусь от 1 февраля 2000 г. № 6)¹.

Если при рассмотрении дела об административном правонарушении суд, орган, ведущий административный процесс, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях, придут к выводу, что в правонарушении содержатся признаки преступления, они прекращают дело об административном правонарушении и передают материалы этого дела прокурору, органам, уполномоченным осуществлять предварительное следствие и дознание (ч. 2 ст. 3.32 ПИКоАП).

Сообщение о преступлении, распространенное в средствах массовой информации, может служить поводом к возбуждению уголовного дела (ст. 171 УПК).

Отношения, регулирующие порядок распространения информации, регламентированы Законом Республики Беларусь от 17 июля 2008 г. № 427-З «О средствах массовой информации», в котором даны определения основных понятий (ст. 1 закона).

Средство массовой информации – форма периодического распространения массовой информации с использованием печати, вещания теле- или радиопрограммы, сети Интернет, а также сетевое издание как форма распространения массовой информации с использованием сети Интернет.

Печатное средство массовой информации – газета, журнал, бюллетень, другое издание, имеющие постоянное название, порядковый номер, сквозную нумерацию страниц и выходящие в свет не реже одного раза в шесть месяцев.

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

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

Юридическое лицо, на которое возложены функции редакции средства массовой информации, обязано сохранять оригиналы распространенных им информационных сообщений и (или) материалов в течение шести месяцев после их распространения. Юридическое лицо, на которое возложены функции редакции телевизионного или радиовеща-

¹ В Инструкции следовало бы употребить вместо слов «уголовного преступления» слова «уголовного правонарушения» либо «преступления».

тельного средства массовой информации, обязано сохранять в записи не менее шести месяцев со дня выпуска информационные сообщения и (или) материалы собственных радио-, телепередач (ст. 19 Закона Республики Беларусь «О средствах массовой информации»). Такая обязанность возлагается также на владельцев интернет-ресурса и сетевого издания (подп. 2.7 п. 2 ст. 30¹ Закона Республики Беларусь «О средствах массовой информации»).

Государство гарантирует каждому защиту от преступных посягательств. В связи с чем закон обязывает государственные органы, должностных лиц, уполномоченных осуществлять уголовное преследование, в пределах своей компетенции принимать необходимые меры по обнаружению преступлений и выявлению лиц, их совершивших, возбуждению уголовного дела, привлечению виновных к предусмотренной законом ответственности и созданию условий для постановления судом законного, обоснованного и справедливого приговора (ст. 15 УПК).

Непосредственное обнаружение органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления, означает, что данный орган сам, независимо от заявлений граждан, явки с повинной, сообщений должностных лиц государственных органов, иных организаций (п. 1–4 ст. 166 УПК), обнаруживает подготавливаемое, совершаемое или совершенное преступление и возбуждает уголовное дело.

При непосредственном обнаружении сведений, указывающих на признаки преступления (в том числе по сообщениям средств массовой информации), относящегося к компетенции органов внутренних дел, и отсутствии заявителя либо нежелании пострадавшего, его законного представителя или представителя юридического лица обращаться с заявлением, сообщением (подписывать протокол устного заявления) находящийся при исполнении служебных обязанностей сотрудник органов внутренних дел незамедлительно с использованием технических каналов связи либо по телефону специальной линии «102» информирует об этом оперативно-дежурную службу органа внутренних дел для регистрации и реагирования, составляет рапорт с изложением обстоятельств происшедшего и в кратчайший срок докладывает начальнику органа внутренних дел, передает в оперативно-дежурную службу для проставления и заполнения оттиска регистрационного штампа.

Если в ходе предварительного расследования выявлены ранее не зарегистрированные преступления, лицо, производящее дознание, следователь принимают заявления и сообщения о преступлениях, а при отсутствии заявителя либо отказе заявителя от написания заявления составляют рапорт на имя своего начальника.

По фактам нарушения дисциплины сотрудниками органов внутренних дел при необходимости проводится служебная проверка. Если в результате служебной проверки обнаружено, что сотрудник органов внутренних дел совершил деяние, содержащее признаки преступления, начальник обязан незамедлительно, но не позднее трех дней, передать полученные материалы в органы уголовного преследования (п. 39 Дисциплинарного устава органов внутренних дел Республики Беларусь).

На практике могут иметь место ситуации, когда в наличии несколько поводов к возбуждению уголовного дела. Наиболее типичен случай, когда с заявлениями обращаются несколько пострадавших (например, от хулиганских действий (ст. 339 УК)). Однако возможно наличие и различных поводов. Это характерно для тех случаев, когда по заявлению (сообщению) проводится проверка (ст. 173 УПК). Например, проводится проверка по заявлению (сообщению), и до возбуждения уголовного дела лицо явилось с повинной. В таком случае составляется протокол явки с повинной и в наличии будет два повода. Заявления и сообщения об одном и том же преступлении соединяются в порядке, установленном ч. 1 и 2 ст. 173¹ УПК, либо направляются органу, ведущему уголовный процесс, для приобщения к материалам соответствующего уголовного дела.

11.2.2. Основания для возбуждения уголовного дела

Основания для возбуждения уголовного дела – наличие фактических данных (сведений), которые указывают на признаки какого-либо деяния, запрещенного Особенной частью УК (ст. 122–465²).

Законодатель предусмотрел два основания к возбуждению уголовного дела (ст. 167 УПК):

- наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу;
- исчезновение лица, если в течение 10 суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным.

Наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу. Преступлением признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными уголовным законом, и запрещенное им под угрозой наказания (ч. 1 ст. 11 УК).

Преступление – общественно опасное, уголовно-противоправное, виновное и наказуемое деяние (действие или бездействие), посягающее на охраняемые уголовным законом общественные отношения. *Признаками преступления* являются общественная опасность, противоправность, виновность, наказуемость.

Достаточные данные, указывающие на признаки преступления, – сведения, информация, дающие основания полагать, что готовится, совершается или совершено общественно опасное деяние, которые содержатся в заявлении и материалах проверки по заявлению, сообщению о преступлении.

Для возбуждения уголовного дела по факту совершенного преступления должны быть в наличии признаки деяния, запрещенного Особенной частью УК, т. е. деяние должно быть общественно опасным, противоправным и наказуемым. При этом на момент возбуждения уголовного дела знание об общественной опасности, противоправности и наказуемости деяния часто является вероятным (деяние может быть совершено в состоянии необходимой обороны, крайней необходимости, совершено лицом, не являющимся субъектом преступления). Тем более трудно на стадии возбуждения уголовного дела однозначно судить о субъекте преступления и наличии в деянии лица такого признака преступления, как виновность. Вопрос о виновности решается на стадии расследования, а окончательно – в ходе судебного разбирательства.

Имеющиеся данные считаются достаточными, если они свидетельствуют о наличии общественно опасного деяния (действия или бездействия), даже если они не содержат сведений о конкретном лице.

Если уголовное дело возбуждается в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, то в этом случае требуется наличие признаков состава преступления.

Отсутствие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, – это не основание для возбуждения уголовного дела, а необходимое условие. Обстоятельства, исключающие возбуждение уголовного дела, указаны в ч. 1 ст. 29 УПК.

Исчезновение лица, если в течение 10 суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным, – самостоятельное и специфическое основание для возбуждения уголовного дела. Необнаружение лица не исключает, что его исчезновение носит криминальный характер. В связи с чем законодатель категоричен: уголовное дело должно быть возбуждено, при этом не требуется ссылка на статью уголовного закона (ч. 3 ст. 175 УПК).

Основанием для организации проверки по фактам исчезновения лиц являются заявления и сообщения об их исчезновении, поступающие в орган уголовного преследования, которые принимаются, регистрируются и рассматриваются в порядке, предусмотренном ст. 172–174 УПК.

Розыск без вести пропавшего лица осуществляется органом внутренних дел, на территории оперативного обслуживания которого пребывало лицо до его исчезновения независимо от места регистрации и срока проживания.

После получения заявления, сообщения и иной информации об исчезновении лица орган дознания либо следователь совместно с сотрудником уголовного розыска проводят осмотр жилища, места пребывания, личных вещей и документов, транспортного средства разыскиваемого лица с участием специалиста (эксперта-криминалиста), осуществляют изъятие и закрепление фрагментов отпечатков пальцев, иных предметов, имеющих значение для осуществления розыска и отождествления личности исчезнувшего. В ходе осмотров изымаются рукописи с образцами почерка без вести пропавшего лица, в том числе письма, дневники, записные книжки, содержащие сведения о его связях и личной жизни.

11.3. Порядок рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении

Орган уголовного преследования обязан принять, зарегистрировать и рассмотреть заявление или сообщение о любом совершенном, совершаемом или готовящемся преступлении. Заявителю выдается документ о регистрации принятого заявления или сообщения с указанием должностного лица, принявшего заявление или сообщение, и времени его регистрации.

Необоснованный отказ в приеме заявления или сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору в порядке, установленном ст. 139, 141 и 143 УПК.

Заявление или сообщение о преступлении, поступившие в суд, за исключением поданных в соответствии с ч. 1 ст. 426 УПК, направляются прокурору, о чем должен быть уведомлен заявитель.

По мотивированному решению Генерального прокурора и его заместителей, прокуроров областей, г. Минска или лиц, исполняющих их обязанности, заявление, сообщение о преступлении и материалы проверки по ним могут быть переданы от одного органа уголовного преследования другому, за исключением случаев (ч. 2 ст. 174 УПК):

- связанных со смертью человека;
- предусмотренных ст. 161, 162, 165, 302, 303, 305, 306 и 362–366 УК;

– против половой неприкосновенности или половой свободы, предусмотренных ст. 166–170 УК;

– совершенных депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания, должностными лицами, занимающими ответственное положение, указанными в ч. 5 ст. 4 УК;

– совершенных должностными лицами прокуратуры, Следственного комитета, органов внутренних дел, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета государственного контроля в связи с их служебной или профессиональной деятельностью.

Порядок приема, регистрации и рассмотрения заявлений, сообщений о преступлениях помимо уголовно-процессуального закона регламентирован иными нормативными актами.

В Республике Беларусь функционирует **единая государственная система регистрации и учета правонарушений** – порядок регистрации правонарушений органами уголовного преследования, органами, ведущими административный процесс, и судами, а также порядок учета правонарушений и представления сведений о правонарушениях органами внутренних дел (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 9 января 2006 г. № 94-З «О единой государственной системе регистрации и учета правонарушений»).

В Республике Беларусь создан **единый государственный банк данных о правонарушениях** – информационно-техническая система, находящаяся в ведении МВД и включающая в себя всю совокупность сведений о правонарушениях.

Во исполнение положений данного закона постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20 июля 2006 г. № 909 утверждено Положение о порядке функционирования единой государственной системы регистрации и учета правонарушений.

Положением определяется порядок присвоения регистрационного номера правонарушению, фиксации сведений о правонарушении и их передачи в органы внутренних дел, а также порядок помещения сведений о правонарушениях в единый государственный банк данных о правонарушениях, их хранения, уничтожения и предоставления (п. 1 положения).

Более детально порядок приема, регистрации и рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях регламентирован ведомственными подзаконными нормативными актами. В органах внутренних дел он регламентирован Инструкцией о порядке приема, регистрации и учета органами внутренних дел заявлений и сообщений о преступлениях, административных правонарушениях и информации о происшествиях. По-

рядок приема и регистрации заявлений и сообщений о преступлениях, административных правонарушениях и информации о происшествиях, предусмотренный указанной инструкцией, распространяется на МВД, главное управление по борьбе с организованной преступностью и коррупцией МВД и его территориальные подразделения, территориальные органы внутренних дел, а также исправительные учреждения и следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы МВД.

Действия органа уголовного преследования, предпринимаемые при получении информации о преступлении, нередко позволяют предотвратить либо своевременно пресечь преступление, раскрыть его по горячим следам, задержать преступников с поличным, получить и зафиксировать доказательственную информацию. Промедление либо некачественное проведение проверки может привести к сокрытию преступника, безвозвратной утрате доказательств и создать дополнительные трудности в изобличении виновного.

Органом уголовного преследования до возбуждения уголовного дела могут быть (с целью установления оснований для возбуждения уголовного дела) проведены следующие процессуальные действия (ч. 2 ст. 173 УПК):

- получение объяснений;
- получение образцов для сравнительного исследования;
- истребование дополнительных документов;
- проверка финансово-хозяйственной деятельности в случаях, предусмотренных законодательными актами;
- проведения осмотра места происшествия, трупа, местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов, документов, компьютерной информации;
- освидетельствование;
- задержание лица по непосредственно возникшему подозрению и личный обыск при задержании;
- назначение и проведение экспертизы;
- извлечение трупа из места захоронения.

Получение объяснений – процессуальное действие, заключающееся в получении от лица сведений, имеющих значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Законодатель детально не регламентирует порядок получения объяснений (в отличие от допроса (ст. 215–221 УПК)). Принципиальное отличие объяснения от допроса состоит в том, что лицо, у которого получают объяснение, не предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи объяснений и за дачу заведомо ложных показаний (ч. 2 ст. 217 УПК).

Согласно Конституции 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 (ст. 27). Отметка о разъяснении данного конституционного положения должна содержаться в объяснении (удостоверяется подписью лица, от которого получают объяснение).

Получение образцов для сравнительного исследования – действие, заключающееся в получении у подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия образцов почерка или иных образцов для сравнительного исследования, если возникла необходимость проверить, не оставлены ли указанными участниками уголовного процесса следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах (ст. 234 УПК).

Необходимо иметь в виду, что на рассматриваемой стадии участвует лишь один из указанных участников – подозреваемый.

Истребование дополнительных документов. Требования органа уголовного преследования, предъявленные в соответствии с законом, обязательны для исполнения всеми организациями, должностными лицами и гражданами (ч. 5 ст. 27 УПК).

Органом уголовного преследования могут быть истребованы характеристика, копия приговора, должностная инструкция, выписка из амбулаторной карты, медицинской карты, истории болезни и т. д. Такое истребование осуществляется путем направления официального письма.

Начальник органа дознания организует проведение необходимых оперативно-розыскных мероприятий и принятие иных мер в целях обнаружения преступлений и выявления лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений и уголовно-процессуальных мер в целях обнаружения преступлений и выявления лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений (ч. 2 ст. 38 УПК). Наиболее характерно это для органов внутренних дел как органов дознания (п. 1 ч. 1 ст. 37 УПК). При получении сведений о преступлении могут предприниматься не только уголовно-процессуальные действия, но и проводиться оперативно-розыскные мероприятия.

Проверка финансово-хозяйственной деятельности в случаях, предусмотренных законодательными актами. Орган уголовного преследования вправе требовать производства ревизий и проверок от соответствующих органов и должностных лиц (ч. 2 ст. 103 УПК).

При получении сведений о совершении экономических преступлений на начальном этапе одной из основных задач для органа уголовного преследования является проведение документальной проверки.

Проверка финансово-хозяйственной деятельности – способ контроля, предусматривающий наиболее глубокое и полное изучение финансово-хозяйственной деятельности субъекта предпринимательской деятельности, в процессе которого устанавливаются законность и достоверность совершаемых хозяйственных и финансовых операций, а также ведения бухгалтерского учета в нескольких или во всех направлениях деятельности субъекта предпринимательской деятельности. Ревизия является документальной проверкой финансово-хозяйственной деятельности организаций или должностных лиц за определенный период; основной метод финансового контроля.

Порядок организации и проведения проверок регламентирован Указом Президента Республики Беларусь от 16 октября 2009 г. № 510, которым утверждено Положение о порядке организации и проведения проверок. Под проверкой понимается форма контроля (надзора), в ходе которого контролирующий (надзорный) орган проверяет соответствие деятельности, осуществляемой проверяемыми субъектами, требованиям законодательства и при выявлении нарушений законодательства применяет полномочия, предоставленные законодательными актами в целях пресечения нарушений и устранения их вредных последствий (п. 2 положения).

Контролирующий (надзорный) орган при установлении в ходе проверки фактов причинения вреда, необоснованных списаний денежных средств и товарно-материальных ценностей в размере более 1 000 базовых величин, установленных на момент причинения вреда, совершения финансово-хозяйственной операции, а при длящемся правонарушении – на момент его окончания (составления акта проверки), а также при установлении иных фактов, указывающих на признаки преступления, передает материалы проверки в органы уголовного преследования в 10-дневный срок со дня вынесения решения по акту проверки и (или) требования (предписания) об устранении нарушений, а при отсутствии оснований для его (их) вынесения – в 10-дневный срок со дня вручения (направления) акта проверки проверяемому субъекту или его представителю либо со дня вручения (направления) проверяемому субъекту или его представителю заключения по возражениям (в случае подачи возражений) (п. 76 положения).

Материалы проверки направляются в органы уголовного преследования с сопроводительным письмом, в котором указываются наименование (фамилия, имя, отчество) проверяемого субъекта (при отсутствии наименования у проверяемого обособленного подразделения – адрес его местонахождения), его местонахождение (место жительства), вы-

явленные нарушения, требования законодательства, которые нарушены, должности, фамилии и инициалы лиц, действия (бездействие) которых повлекли нарушение проверяемым субъектом законодательства¹.

Основанием для **проведения осмотра места происшествия, трупа², местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов, документов, компьютерной информации** является наличие достаточных данных полагать, что в ходе этих следственных действий могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты, выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела³ (ст. 203 УПК).

Необходимость в проведении данных видов осмотра возникает, как правило, до возбуждения уголовного дела. Результаты осмотра позволяют сделать вывод о наличии либо отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела.

Для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется проведения экспертизы, может быть проведено **освидетельствование** подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. О проведении освидетельствования следователь, лицо, производящее дознание, выносят постановление (ч. 1 ст. 206 УПК). Поскольку потерпевший и обвиняемый на данной стадии уголовного процесса участия не принимают, освидетельствованию может быть подвергнут только подозреваемый, который задержан.

Задержание лица по непосредственно возникшему подозрению и личный обыск при задержании может осуществляться как до, так и после возбуждения уголовного дела и в порядке, предусмотренном ст. 108–110 УПК.

Личный обыск при задержании может быть проведен без вынесения постановления и без санкции прокурора, а также без участия понятых (ч. 2 ст. 211 УПК).

¹ В соответствии с п. 7–9 Указа Президента Республики Беларусь от 16 октября 2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь» внеплановая и выборочная проверки могут проводиться только после возбуждения уголовного дела.

² См.: Инструкция о порядке рассмотрения информации, заявлений (сообщений) о смерти (гибели) граждан, выезда на места происшествий по указанным фактам и направления трупов на исследование [Электронный ресурс] : утв. постановлением Следств. ком. Респ. Беларусь, М-ва внутр. дел Респ. Беларусь и М-ва здравоохранения Респ. Беларусь от 25 сент. 2013 г. № 210/436/99. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс. Беларусь».

³ На анализируемой стадии уголовного дела нет (его вообще может не быть (п. 2 ч. 1 ст. 174 УПК)).

Назначение и проведение экспертизы. До возбуждения уголовного дела в соответствии со ст. 173 УПК допускается назначение судебно-медицинской экспертизы для определения причин смерти и степени тяжести телесных повреждений и иных экспертиз, выводы которых могут иметь существенное значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Не могут назначаться экспертизы, связанные с применением мер процессуального принуждения в отношении физических лиц (ч. 2 ст. 226 УПК).

Назначение и проведение экспертизы обязательно, если необходимо установить причину смерти, характер и степень тяжести телесных повреждений (п. 1 ст. 228 УПК). Обычно при поступлении информации о причинении лицу телесных повреждений данные о степени их тяжести отсутствуют. Однако в зависимости от степени тяжести повреждений зависит дальнейшее развитие событий, поэтому на стадии возбуждения уголовного дела назначается судебно-медицинская экспертиза.

Эксгумация (от лат. ex – из и humus – земля) – **извлечение трупа из места захоронения** при необходимости его осмотра, проведения экспертизы в связи с проведением проверки или расследованием уголовного дела.

Органом уголовного преследования эксгумация трупа проводится с целью установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по расследуемому уголовному делу. Эксгумация – процессуальное действие. Осмотр трупа осуществляется, как правило, с целью проведения судебно-медицинской экспертизы – установления причины смерти. Эксгумация на данной стадии уголовного процесса проводится, если труп перед захоронением не подвергался судебно-медицинской экспертизе либо она была проведена, но ее выводы вызывают сомнения.

Необходимо также иметь в виду, 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 (ч. 4 ст. 103 УПК).

Решение по заявлению или сообщению должно быть принято в **срок** не позднее 3 суток, а при необходимости проверки достаточности наличия или отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела – не позднее 10 суток.

В случае невозможности принятия решения в указанные сроки этот срок может быть продлен начальником следственного подразделения, а по материалам, находящимся в органе дознания или у прокурора, – прокурором до одного месяца.

В необходимых случаях вышестоящим начальником следственного подразделения, вышестоящим прокурором срок проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть продлен до трех месяцев.

В срок проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении не включается время, в течение которого она была приостановлена по основаниям, предусмотренным ст. 173³ УПК.

О продлении срока проверки по заявлению или сообщению о преступлении в течение 24 часов уведомляется заявитель. Копия постановления о продлении срока проверки по заявлению или сообщению о преступлении в течение 24 часов направляется прокурору.

На практике могут иметь место ситуации, когда в отношении одного лица поступило несколько заявлений и сообщений о совершенных им преступлениях. В этой связи *в одном производстве могут быть соединены заявления и сообщения о преступлении и материалы проверки по ним* по факту совершения одним лицом одного и того же или нескольких преступлений, по факту совершения несколькими лицами в соучастии одного или нескольких преступлений, по факту совершения несколькими лицами взаимосвязанных по предмету преступлений, по факту заранее не обещанного укрывательства этих преступлений или недонесения о них, а также по факту исчезновения лица и общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, связанного с исчезновением данного лица (ч. 1 ст. 173³ УПК).

Соединение заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним производится постановлением органа уголовного преследования, в производстве которого находится один из материалов проверки по заявлению или сообщению о преступлении.

Срок производства по материалам, в которых соединены несколько заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним, исчисляется со дня регистрации заявления или сообщения о преступлении, которое зарегистрировано по времени первым. Общим сроком производства по таким материалам является наибольший срок рассмотрения одного из соединенных заявлений и сообщений о преступлении.

При принятии решения по заявлениям (сообщениям) органом уголовного преследования дается оценка каждому из фактов преступлений, заявления и сообщения о которых и материалы проверки по которым соединены в одном производстве.

Орган уголовного преследования вправе *выделить из соединенных заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним в отдельное производство заявление или сообщение о преступлении и материалы проверки по нему*, если признает собранные материалы

проверки по заявлению или сообщению о преступлении достаточными для принятия одного из решений, предусмотренных п. 1–4 ч. 1 ст. 174 УПК, а также если в ходе производства по материалам проверки по заявлению или сообщению о преступлении выяснится отсутствие фактов, предусмотренных ч. 1 ст. 173³ УПК, которые явились основанием для соединения заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним.

Выделение заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему производится постановлением органа уголовного преследования. В выделенных материалах проверки по заявлению или сообщению о преступлении должны содержаться подлинники либо копии процессуальных документов.

Срок производства по выделенным материалам проверки по заявлению или сообщению о преступлении исчисляется со дня регистрации заявления или сообщения о преступлении, явившегося основанием для проведения проверки.

Копии постановлений о соединении и о выделении заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним в течение 24 часов направляются прокурору.

подавляющее большинство заявлений и сообщений о преступлениях поступают в органы дознания, в первую очередь в органы внутренних дел, которые при отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела проводят проверку. При наличии признаков преступления орган дознания передает заявление или сообщение с собранными материалами проверки по подследственности, определенной ч. 1 ст. 37, ст. 182 УПК, или возбуждает уголовное дело (ч. 1 ст. 186 УПК).

Решение о направлении заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему в орган предварительного следствия при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, принимается начальником органа дознания в виде мотивированного постановления (ч. 1 ст. 173² УПК).

Несмотря на сходство выполняемых задач в уголовном процессе, органы предварительного следствия и органы дознания – различные правоохранительные органы. Вследствие этого неизбежны отдельные разногласия между ними. Наиболее ярким проявлением разногласий является различная правовая оценка имеющихся материалов и сведений, которые в них содержатся. Законодатель предусмотрел возможность *возвращения материалов, поступивших из органа дознания*.

Решение о возвращении заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему органу дознания принимается начальни-

ком следственного подразделения в виде мотивированного постановления (п. 6 ч. 2 ст. 35 УПК). При возвращении заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему постановление вместе с заявлением или сообщением о преступлении и материалами проверки по нему направляется прокурору с одновременным письменным уведомлением органа дознания.

По поступившим для возвращения органу дознания заявлению или сообщению о преступлении и материалам проверки по нему прокурор в пределах срока проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении, предусмотренного ч. 4 ст. 173² УПК, но не позднее трех суток, а по заявлению или сообщению о преступлении, срок проверки по которому продлен свыше одного месяца, – не позднее пяти суток принимает решение о направлении заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему в орган дознания либо одно из решений, предусмотренных п. 1, 2 и 4 ч. 1 ст. 174 УПК.

Генеральный прокурор и его заместители, прокуроры областей, г. Минска или лица, исполняющие их обязанности, по поступившим для возвращения органу дознания заявлению или сообщению о преступлении и материалам проверки по нему вправе принять решение об отмене постановления начальника следственного подразделения и возврате заявления или сообщения о преступлении и материалов проверки по нему в следственное подразделение для дальнейшей проверки.

Решение о направлении в орган предварительного следствия материалов проверки, ранее возвращенных следственным подразделением в орган дознания для проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении как не содержащих достаточных данных, указывающих на признаки преступления, принимается начальником органа дознания с письменного согласия прокурора.

При проведении проверки могут возникнуть обстоятельства, которые препятствуют принятию окончательного решения.

В этой связи *проведение проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть приостановлено* мотивированным постановлением органа дознания, начальника следственного подразделения, следователя или прокурора при наличии одного из следующих оснований, препятствующих принятию решения, предусмотренного п. 1–4 ст. 174 УПК:

- 1) неполучения ответа на международный запрос;
- 2) невозможности производства действий, указанных в ч. 2 ст. 173 УПК: получения объяснения, образцов для сравнительного исследования, истребования дополнительных документов, назначения проверки финансово-хозяйственной деятельности в случаях, предусмотренных

законодательными актами, проведения осмотра места происшествия, помещения или иного законного владения, не являющегося жилищем, компьютерной информации, трупа, местности, предметов, документов, освидетельствования, задержания и личного обыска при задержании, проведения экспертизы, а извлечения трупа из места захоронения (экспертизы).

Общий срок приостановлений проверки по заявлению или сообщению о преступлении не должен превышать трех месяцев. Проведение проверки по заявлению или сообщению о преступлении может быть приостановлено на срок свыше трех месяцев по материалам, находящимся в производстве следователя, начальником вышестоящего следственного подразделения, Председателем Следственного комитета или их заместителями; находящимся в производстве органа дознания или прокурора, – прокурором вышестоящего органа прокуратуры, Генеральным прокурором или их заместителями.

Производство действий, указанных в ч. 2 ст. 173 УПК, за исключением экспертизы и проверки финансово-хозяйственной деятельности, по приостановленной проверке по заявлению или сообщению о преступлении не допускается.

Приостановленная проверка по заявлению или сообщению о преступлении возобновляется мотивированным постановлением органа дознания, следователя или прокурора после того, как отпали основания для ее приостановления либо возникла необходимость производства дополнительных действий, указанных в ч. 2 ст. 173 УПК.

Приостановленная проверка по заявлению или сообщению о преступлении может быть возобновлена также мотивированным постановлением:

- начальника следственного подразделения в связи с отменой постановления следователя о приостановлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении;
- прокурора в связи с отменой постановления органа дознания, следователя, начальника следственного подразделения или нижестоящего прокурора о приостановлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении.

О приостановлении и возобновлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении в течение 24 часов уведомляется заявитель. Копии постановлений о приостановлении и о возобновлении проведения проверки в течение 24 часов направляются прокурору. Постановление о приостановлении проведения проверки может быть обжаловано начальнику следственного подразделения, прокурору.

По поступившему заявлению или сообщению о преступлении либо при непосредственном обнаружении признаков преступления орган дознания, начальник следственного подразделения, следователь или прокурор принимает одно из следующих решений (ст. 174 УПК):

- о возбуждении уголовного дела;
- отказе в возбуждении уголовного дела;
- передаче заявления, сообщения по подследственности, компетенции.
- прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде в соответствии со ст. 426 УПК уголовное дело частного обвинения¹.

Подследственность уголовных дел следователям определяется ст. 182 УПК.

Компетенция органов дознания по принятию решений на анализируемой стадии закреплена в ст. 37 и 186 УПК. Применительно к этому пункту необходимо иметь в виду и компетенцию Генерального прокурора, Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности (гл. 49 УПК).

При направлении заявления или сообщения по подследственности орган уголовного преследования обязан принять меры к предотвращению или пресечению преступления, а равно к закреплению следов преступления.

Начальник следственного подразделения при направлении материала проверки из одного следственного подразделения в другое предварительно обсуждает данное решение с соответствующим начальником следственного подразделения, которому направляется материал проверки, в случае возникновения разногласий вопрос о месте проведения проверки разрешают с вышестоящим начальником следственного подразделения (п. 5.3 Инструкции о порядке осуществления процессуального контроля в Следственном комитете Республики Беларусь, утвержденной приказом Председателя Следственного комитета Республики Беларусь от 31 октября 2018 г. № 225).

Следует иметь в виду, что данное решение является промежуточным, т. е. не окончательным.

Копия постановления о прекращении проверки в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 174 УПК в течение 24 часов направляется заявителю, лицу, в отношении которого принято решение, и прокурору. При этом заявителю,

¹ Кроме указанных решений может быть принято решение о проведении ускоренного производства (ст. 452 УПК).

лицу, в отношении которого принято решение, разъясняются право и порядок обжалования постановления, а также право ознакомления с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении.

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

- связанных со смертью человека;
- предусмотренных ст. 161, 162, 165, 302, 303, 305, 306 и 362–366 УК;
- против половой неприкосновенности или половой свободы, предусмотренных ст. 166–170 УК;
- совершенных депутатами Палаты представителей, членами Совета Республики Национального собрания, должностными лицами, занимающими ответственное положение, указанными в ч. 5 ст. 4 УК;
- совершенных должностными лицами прокуратуры, Следственного комитета, органов внутренних дел, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета государственного контроля в связи с их служебной или профессиональной деятельностью.

11.4. Порядок возбуждения уголовного дела

11.4.1. Возбуждение уголовного дела публичного обвинения

Подавляющее большинство преступлений, предусмотренных Особенной частью УК, преследуются в публичном порядке (квалифицированные кражи, грабежи, мошенничество; разбой; убийство; незаконные действия в отношении огнестрельного оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ; незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов и др.).

При наличии поводов и оснований, предусмотренных ст. 166 и 167 УПК, орган дознания, следователь, прокурор выносят постановление о возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 175 УПК).

Орган уголовного преследования в пределах своей компетенции обязан возбудить уголовное дело в каждом случае обнаружения признаков преступления (ч. 1 ст. 27 УПК).

При возбуждении уголовных дел всегда необходимо иметь в виду компетенцию органа уголовного преследования.

Исходя из функций, которые осуществляет **прокурор** в уголовном процессе, его полномочий, прокурору предоставлено право возбуждать уголовное дело при наличии признаков любого преступления (ч. 4 ст. 34, ч. 5 ст. 26, ч. 2 ст. 174 УПК).

Следователь Следственного комитета уполномочен возбудить уголовное дело о преступлениях, предусмотренных всеми статьями Особенной части УК, за исключением указанных в ч. 2 ст. 182 УПК, а также уголовное дело по факту исчезновения лица в соответствии с п. 2 ст. 167 УПК.

Следователь органов государственной безопасности в соответствии с ч. 2 ст. 182 УПК уполномочен возбудить уголовное дело о преступлениях, предусмотренных ст. 124–126, 229, 289–290⁵, ч. 4 ст. 294, ч. 4 ст. 295, ч. 4 ст. 309, ч. 3 ст. 311, ч. 3 ст. 322, ч. 3 ст. 323, ч. 3 ст. 324, ч. 2 ст. 333, ст. 356–361, 361³, 373–375¹ УК.

Если в ходе расследования будут выявлены преступления, дела о которых относятся к подследственности другого органа предварительного следствия, то следователь (Следственного комитета либо органов государственной безопасности) вправе возбудить уголовное дело, соединить в одно производство с ранее возбужденным и продолжить расследование.

Решение о возбуждении уголовного дела в отношении лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства; депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания; депутата областного, Минского городского, районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов; судьи; народного заседателя в период исполнения им своих обязанностей в суде; прокурора, начальника следственного подразделения, следователя может быть принято только **Генеральным прокурором, Председателем Следственного комитета, Председателем Комитета государственной безопасности или лицами, исполняющими их обязанности** (ст. 468² УПК). Наряду с указанными должностными лицами, уголовное дело в отношении депутата областного, Минского городского Совета депутатов может быть принято также прокурором соответственно области, г. Минска или вышестоящим прокурором; в отношении депутата районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов – прокурором соответственно района, района в городе, города, межрайонным и приравненным к нему транспортным прокурором; в отношении народного заседателя – прокурором (п. 3, 4 и 6 ст. 468² УПК).

Компетенция **органов дознания** по возбуждению уголовных дел определена в ч. 1 ст. 37 УПК. При этом необходимо иметь в виду ситуацию, которая складывается на момент принятия решения. При наличии признаков преступления орган дознания передает заявление или сообщение с собранными материалами проверки по подследственности, определенной ст. 182 УПК, или возбуждает уголовное дело (ч. 1 ст. 186 УПК).

Возбудить уголовное дело вправе орган, должностное лицо, которое впоследствии может не осуществлять по нему производство (например, прокурор, начальник следственного подразделения, следователь, входящий в состав дежурной следственно-оперативной группы, начальник органа дознания).

Уголовное дело возбуждается:

- по факту совершенного преступления (по факту обнаружения деяния с признаками преступления) – большинство преступлений совершается в условиях неочевидности, т. е. неизвестно лицо, которое совершило преступление, в данном случае для возбуждения уголовного дела достаточно фактических данных, указывающих на признаки преступления (данные о том, что совершено деяние, запрещенное Особенной частью УК);

- в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления (против конкретного лица).

Постановление о возбуждении уголовного дела – документ, которым оформляется решение органа уголовного преследования, состоящий из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной части.

В постановлении указываются (ч. 2 ст. 175 УПК):

1) *в вводной части*:

- наименование документа («Постановление о возбуждении уголовного дела», «Постановление о возбуждении уголовного дела и принятии его к своему производству»);

- время и место его вынесения – в данном случае время включает в себя дату и время (часы и минуты), время указывается для того, чтобы, во-первых, не нарушить срок задержания по непосредственно возникшему подозрению (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)), во-вторых, копия постановления о возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется прокурору; место вынесения – наименование населенного пункта (например, «деревня Снуд Березинского района»; «г. Борисов»);

- кем оно составлено (звание (классный чин), фамилия и инициалы);

- повод к возбуждению уголовного дела (ссылкой на повод заканчивается вводная часть постановления (например, «...рассмотрев собранные материалы по заявлению Дубровского С.В.»));

2) *в описательно-мотивировочной части*:

- основание для возбуждения дела;

– краткое изложение установленных обстоятельств, которые в совокупности содержат признаки преступления, если уголовное дело возбуждается в отношении лица, то указывается его фамилия, имя и отчество, а также год рождения;

– статья (при необходимости ее часть, пункт) уголовного закона, по признакам которой оно возбуждается;

– констатация наличия признаков преступления со ссылкой на пункт, часть и статью уголовного закона, если преступление не было доведено до конца, то дается ссылка на ст. 13 или 14 УК, затем указываются статьи уголовно-процессуального закона, в соответствии с которыми принимается решение: ст. 166, 167, одна из ст. 168–172, 174, 175 (при необходимости – ст. 26, 176 УПК);

3) *в резолютивной части*: если дело возбуждено следователем или органом дознания, то в первом пункте – решение о возбуждении уголовного дела, во втором – о принятии его к своему производству (данные два решения можно оформить одним пунктом).

Уголовное дело может быть возбуждено начальником следственного подразделения (п. 1 ч. 2 ст. 35 УПК) и принято к своему производству (п. 8 ч. 2 ст. 35 УПК) либо поручено производство предварительного следствия следователю (п. 2 ч. 2 ст. 35 УПК); он вправе поручать производство предварительного следствия по уголовному делу нескольким следователям (п. 8 ч. 2 ст. 35, ст. 185 УПК).

Если дело возбуждает прокурор, то обычно во втором пункте формулируется решение о направлении дела следователю (п. 1 ст. 177 УПК) либо нижестоящему прокурору (ч. 4 ст. 34 УПК). Прокурор вправе принять дело к своему производству и расследовать его в полном объеме, пользуясь при этом полномочиями следователя.

Если дело возбуждено начальником следственного подразделения, следователем или органом дознания, то копия постановления о возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется прокурору. О принятом решении сообщается заявителю.

Самостоятельным основанием для возбуждения уголовного дела является исчезновение лица, если в течение 10 суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным (п. 2 ст. 167 УПК). Если в течение 10 суток с момента поступления заявления, сообщения и иной информации установить местонахождение без вести пропавшего не представилось возможным, орган дознания направляет заявление и материалы проверки в орган предварительного следствия. В постановлении о возбуждении уголовного дела по факту

исчезновения лица статья уголовного закона не указывается. При получении достаточных данных, указывающих на то, что разыскиваемое лицо стало жертвой преступления, незамедлительно возбуждается уголовное дело по соответствующей статье (части, пункту) уголовного закона. Данное дело соединяется в одно производство с делом, возбужденным по факту исчезновения лица (ч. 1 ст. 164 УПК).

11.4.2. Возбуждение уголовных дел частно-публичного и частного обвинения

Дела частного-публичного и частного обвинения объединяет тот факт, что по общему правилу они возбуждаются только по заявлению лица, пострадавшего от преступления, либо его представителя.

Перечень деяний, влекущих уголовную ответственность по требованию пострадавшего, приведен в ст. 33 УК. Деяния влекут уголовную ответственность лишь при наличии выраженного в установленном уголовно-процессуальном законом порядке требования лица, пострадавшего от преступления, или его законного представителя либо представителя юридического лица привлечь виновного к уголовной ответственности (ч. 1 ст. 33 УК). Должно быть в наличии не просто заявление о преступлении (обращение гражданина в орган уголовного преследования, в котором сообщается о совершенном, совершаемом или подготавливаемом преступлении), но заявление о деянии, указанном в ч. 2–4 ст. 26 УПК, с требованием о привлечении виновного к уголовной ответственности.

Уголовные дела *частно-публичного обвинения*, т. е. дела о преступлениях, перечисленных в ч. 4 ст. 26 УПК, возбуждаются органом дознания, следователем или прокурором в соответствии с правилами ст. 175 УПК не иначе как по заявлению лица, пострадавшего от преступления, его законного представителя, представителя юридического лица.

Уголовное преследование и обвинение в частно-публичном порядке осуществляется при совершении умышленного причинения менее тяжкого телесного повреждения (ч. 1 ст. 149 УК); умышленного причинения тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения в состоянии аффекта (ст. 150 УК); умышленного причинения тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 151 УК); умышленного причинения тяжкого телесного повреждения при превышении пределов необходимой обороны (ст. 152 УК); изнасилования (ч. 1 ст. 166 УК) и др.

В тех случаях, когда усматриваются признаки преступления, преследуемого в порядке *частного обвинения* (например, умышленное при-

чинение легкого телесного повреждения (ст. 153 УК), нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств (ч. 1 ст. 317 УК)), органом, проводившим проверку по заявлению, принимается решение о прекращении проверки и разъяснении заявителю права возбудить в суде в соответствии со ст. 426 УПК уголовное дело частного обвинения. Порядок возбуждения уголовного дела частного обвинения регламентирован ст. 426 и 427 УПК, а также ч. 5 и 5¹ ст. 26 УПК.

Прокурор вправе возбудить уголовное дело о преступлениях, указанных в ч. 2 и 4 ст. 26 УПК, и при отсутствии заявления лица, пострадавшего от преступления, если они затрагивают существенные интересы государства и общества или совершены в отношении лица, находящегося в служебной или иной зависимости от обвиняемого либо по иным причинам не способного самостоятельно защищать свои права и законные интересы¹. Дело, возбужденное прокурором, направляется для производства предварительного следствия. Производство по такому делу за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым в ходе предварительного следствия прекращению не подлежит (ч. 5 ст. 26 УПК).

Прокурор возбуждает уголовное дело о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 26 УПК, по заявлению лица, пострадавшего от преступления, при отсутствии у него сведений о лице, совершившем преступление. Дело, возбужденное прокурором, направляется для производства предварительного следствия (ч. 5¹ ст. 26 УПК).

После вынесения постановления о возбуждении уголовного дела:

- прокурор направляет уголовное дело в соответствии с подследственностью, определенной ст. 182 УПК, нижестоящему прокурору либо приступает к производству предварительного следствия;
- начальник следственного подразделения поручает производство предварительного следствия следователю (нескольким следователям) либо приступает к производству предварительного следствия;
- следователь приступает к производству предварительного следствия;
- орган дознания по выполнению неотложных следственных и других процессуальных действий передает дело следователю.

О принятом решении сообщается заявителю и одновременно ему разъясняется право на обжалование решения (ч. 3 ст. 174 УПК).

¹ Необходимо иметь в виду, что даже при наличии таких исключительных обстоятельств прокурор не вправе возбудить уголовное дело о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 205, ч. 1 ст. 209, ч. 1 ст. 211, ч. 1 ст. 212 и ч. 1 ст. 214 УК, совершенных в отношении лица, пострадавшего от преступления, членами его семьи, близкими родственниками либо иными лицами, которых оно обоснованно считает близкими. Дела об указанных преступлениях также относятся к делам частного обвинения (ч. 3 ст. 26 УПК).

11.5. Основания и порядок отказа в возбуждении уголовного дела

По поступившему заявлению или сообщению о преступлении либо при непосредственном обнаружении органом уголовного преследования сведений, указывающих на признаки преступления, орган дознания, начальник следственного подразделения, следователь или прокурор может принять решение об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 2 ч. 1 ст. 174 УПК).

Данное решение принимается при отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела.

Все решения при производстве по материалам и уголовным делам принимаются на основании доказательств.

При определении оснований для отказа в возбуждении уголовного дела исходят от обратного, т. е. от оснований для возбуждения уголовного дела (ст. 167 УПК):

- наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу;
- исчезновение лица, если в течение 10 суток с момента подачи заявления оперативно-розыскными мероприятиями, проведенными в этот срок, установить местонахождение лица не представляется возможным.

Основаниями для отказа в возбуждении уголовного дела являются:

- наличие фактических данных (доказательств), свидетельствующих об отсутствии признаков преступления;
- наличие фактических данных (доказательств), указывающих на признаки преступления, при одновременном наличии фактических данных (доказательств), подтверждающих наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу;
- наличие фактических данных (доказательств), полученных в течение 10 суток, свидетельствующих о том, что лицо не исчезало либо исчезало, однако такое исчезновение не носит криминального характера.

Отсутствие оснований для возбуждения дела одновременно означает наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, перечень которых содержится в ч. 1 ст. 29 УПК. Данных обстоятельств 14, однако не все из них являются обстоятельствами, исключающими возбуждение уголовного дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 29 УПК уголовное дело не может быть возбуждено, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 и 4, а по возбужденному делу производство подлежит прекращению.

Если обстоятельства, указанные в п. 3 (за истечением сроков давности) и п. 4 (вследствие акта амнистии) ч. 1 ст. 29 УПК, обнаруживаются

на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении, производство предварительного следствия обязательно (ч. 4 ст. 29 УПК). Из этого следует, что по п. 3 ч. 1 ст. 29 УПК (за истечением сроков давности) можно отказать в возбуждении уголовного дела лишь при отсутствии лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого. Отказ же по п. 4 ч. 1 ст. 29 УПК (вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, а также акта амнистии либо иного акта иностранного государства, если они устраняют применение наказания за общественно опасное деяние, совершенное на его территории лицом, уголовное преследование которого осуществляется на территории Республики Беларусь по просьбе органа иностранного государства) вообще не допускается.

Обстоятельство, указанное в п. 5 ч. 1 ст. 29 УПК (за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения, за исключением случаев, указанных в ч. 5 ст. 26 УПК), применяется только по возбужденным уголовным делам частного обвинения.

Анализ обстоятельства, указанного в п. 13 ч. 1 ст. 29 УПК (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 Республики Беларусь в иностранное государство, осуществляется на территории этого иностранного государства по тому же подозрению, обвинению), позволяет прийти к выводу о том, что оно является обстоятельством, исключающим производство по уголовному делу¹.

В возбуждении уголовного дела отказывается при наличии следующих обстоятельств.

1. *Отсутствие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом* (п. 1 ч. 1 ст. 29 УПК). По смыслу ч. 1 ст. 1 УК (уголовный закон определяет, какие общественно опасные деяния являются преступлениями) общественно опасными деяниями являются не только преступления.

Деяния, предусмотренные уголовным законом, — деяния, перечисленные в Особенной части УК. Исходя из этого и имея в виду, что иные противоправные деяния предусмотрены другими нормативными правовыми актами, под отсутствием общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом (п. 1 ч. 1 ст. 29 УПК), следует понимать:

¹ Ниже эти обстоятельства (п. 4, 5 и 13 ч. 1 ст. 29 УПК) не рассматриваются. Первый абзац ч. 1 ст. 29 УПК требует редакционной правки.

– отсутствие самого факта любого общественно опасного (противоправного) деяния (например, обнаружены вещи, которые считались похищенными. Основанием для принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела по поступившему заявлению, сообщению или иной информации об исчезновении лица является установление его места нахождения до истечения 10-дневного срока со дня поступления соответствующей информации; получение личного заявления совершеннолетнего и дееспособного лица с просьбой прекращения его розыска; обнаружение трупа разыскиваемого без признаков насильственной смерти, подтвержденной заключением медицинской судебной экспертизы);

– проявление стихийных сил природы (причинение вреда вследствие наводнения, удара молнии и т. д.);

– причинение вреда собственному здоровью, самопричинение телесных повреждений, в том числе самоубийство (право на жизнь не подразумевает обязанность жить)¹.

2. *Отсутствие в деянии состава преступления* (п. 2 ч. 1 ст. 29 УПК). В уголовном законе не содержится определение состава преступления, однако оно формулируется наукой уголовного права исходя из законодательного определения оснований и условий уголовной ответственности.

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.

Объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона — необходимые элементы каждого конкретного состава преступления. Отсутствие одного из них знаменует отсутствие состава преступления и влечет за собой отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение производства по делу либо постановление оправдательного приговора. Данное решение принимается в случае, если само деяние, предусмотренное Особенной частью УК, имело место, однако оно не содержит состава преступления, это:

– совершено деяние, формально содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не обладающее общественной опасностью, присущей преступлению, соответственно, не является таковым (ч. 4 ст. 11 УК);

¹ Исключение из данного общего правила — причинение себе повреждений с целью уклонения от призыва на военную службу (ч. 2 ст. 435 УК); причинение себе телесного повреждения (членовредительство) с целью уклонения от военной службы (ст. 447 УК). Необходимо отметить, что одни авторы такие обстоятельства относят к п. 1, другие — к п. 2 ч. 1 ст. 29 УПК.

– совершено деяние при обстоятельствах, исключающих его преступность (перечень данных деяний – необходимая оборона, крайняя необходимость и др. приведен в гл. 6 УК). Необходимо иметь в виду, что установление обстоятельств, исключающих преступность деяния, порой возможно лишь после производства ряда следственных действий, поэтому на практике решение об отказе в возбуждении уголовного дела по данному основанию применяется не столь часто;

– имело место приготовление к преступлению, не представляющему большой общественной опасности (ч. 2 ст. 13 УК);

– имел место добровольный отказ от совершения преступления, а фактически совершенное лицом деяние не содержит иного состава преступления (ст. 15 УК);

– произошло заранее не обещанное укрывательство преступления, если за него не предусмотрена уголовная ответственность по ст. 405 УК;

– имело место недонесение о преступлении, если за него не предусмотрена уголовная ответственность по ст. 406 УК;

– имело место деяние, предусмотренное уголовным законом, однако вред причинен невиновно (случай, казус) (ст. 26 УК);

– деяние совершено лицом, которое не достигло возраста, с которого наступает уголовная ответственность, либо лицом, которое достигло возраста, с которого наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в умственном развитии, не связанного с психическим расстройством (заболеванием), оно во время совершения общественно опасного деяния было не способно сознавать фактический характер или общественную опасность своего деяния (ч. 3 ст. 27 УК), либо лицом, которое не обладает дополнительными признаками, т. е. не является специальным субъектом преступления (должностное лицо, военнослужащий и др.) и т. д.

В специальной литературе обстоятельства, предусмотренные п. 1 и 2 ч. 1 ст. 29 УПК, обычно именуются реабилитирующими основаниями для отказа в возбуждении уголовного дела (прекращения производства по делу)¹. В уголовно-правовом смысле это верно, однако необходимо иметь в виду, что освобождение от уголовной ответственности не исключает привлечение к другому виду юридической ответственности (административная, дисциплинарная, гражданско-правовая).

3. *Истечение сроков давности* (п. 3 ч. 1 ст. 29 УПК). Давность – отдаленность во времени какого-либо события или явления, отрезок вре-

¹ О разграничении реабилитирующих и нереабилитирующих оснований см. п. 2 Инструкции о порядке формирования статистики правонарушений в органах внутренних дел и внутренних войсках Министерства внутренних дел, утвержденной приказом Министерства внутренних дел Республики Беларусь от 3 января 2018 г. № 2.

мени в прошлом, в течение которого данное событие или явление происходило. **Давность в праве** – отрезок времени в прошлом, в течение которого имел место факт, породивший правовое отношение, права и обязанности его участников. Для каждого из последних не безразлично, как осуществлялись их права и обязанности, прекратилось ли возникшее правоотношение или оно все еще существует¹.

Сроки давности, течение сроков, в том числе приостановление и перерыв течения сроков давности, регламентированы уголовным законом.

Необходимо различать сроки давности освобождения от уголовной ответственности (ст. 83 УК) и сроки давности исполнения обвинительного приговора (ст. 84 УК).

Согласно ч. 4 ст. 29 УПК данное обстоятельство как основание для отказа в возбуждении уголовного дела может применяться лишь в случае отсутствия лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого.

4. *Отсутствие заявления лица, пострадавшего от преступления, если уголовное дело возбуждается и рассматривается не иначе как по его заявлению, кроме случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 26 УПК* (п. 6 ч. 1 ст. 29 УПК). В данном случае речь идет о делах частного и частно-публичного обвинения. Что касается дел частного обвинения, то они по общему правилу возбуждаются лицом, пострадавшим от преступления, а в случае его неспособности по возрасту или состоянию здоровья выражать свою волю в уголовном процессе либо в случае его смерти – любым из его совершеннолетних близких родственников или членов семьи, законным представителем или представителем юридического лица путем подачи в районный (городской) суд заявления о совершении в отношении его преступления, предусмотренного ч. 2 и 3 ст. 26 УПК (ч. 1 ст. 426 УПК).

Частно-публичное обвинение представляет компиляцию частного и публичного обвинения. Частное начало проявляется в том, что наличие требования пострадавшей стороны о привлечении лица к ответственности – условие криминализации деяния, признания его преступным (ст. 33 УК). Публичность проявляется в том, что после подачи заявления и возбуждения уголовного дела производство по ним по общему правилу за примирением с обвиняемым (в отличие от дел частного обвинения) прекращению не подлежит.

Орган уголовного преследования, проводивший проверку по заявлению и обнаруживший такие обстоятельства, может сообщить об этом прокурору, который вправе возбудить уголовное дело о преступлениях, указанных в ч. 4 ст. 26 УПК. Постановку перед прокурором вопроса

¹ См.: Чигир В. Исковая давность // Юстиция Беларуси. 2006. № 11. С. 31–36.

о возбуждении уголовного дела частно-публичного обвинения можно рассматривать как профилактическую меру по предотвращению совершения других преступлений, в том числе более тяжких.

5. *Смерть лица, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего* (п. 7 ч. 1 ст. 29 УПК). Наличие такого обстоятельства обусловлено тем, что на момент принятия решения по заявлению (сообщению) установлено лицо, которое совершило общественно опасное деяние, однако оно умерло, что означает отсутствие субъекта преступления. По данному основанию можно отказать в возбуждении уголовного дела, а также прекратить производство по делу на любой стадии уголовного процесса. Когда в возбуждении уголовного дела отказывается по данному основанию, должны быть собраны доказательства того, что преступление совершено умершим. Факт смерти подтверждается копией соответствующего свидетельства.

Решение об отказе в возбуждении уголовного дела по данному основанию может быть принято лишь в том случае, если близкие родственники, члены семьи умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, либо их законные представители, которые могут быть признаны представителями умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, подали заявление о согласии с отказом в возбуждении уголовного дела (ч. 5 ст. 29, ст. 468¹⁶ УПК).

6. *Наличие в отношении лица вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения (постановления) суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию* (п. 8 ч. 1 ст. 29 УПК). Указанные решения суда обладают свойствами общеобязательности, неизменности, преюдициальности и исключительности. **Исключительность приговора** – это такое его свойство, в силу которого не допускается возможность вторичного рассмотрения уголовного дела в суде в отношении того же лица по тому же обвинению, по которому имеется вступивший в законную силу приговор либо определение, постановление суда о прекращении производства по делу.

Правило об исключительности приговора нашло свое отражение (нормативное выражение) в п. 8 ч. 1 ст. 29 УПК, которая устанавливает, что уголовное дело не может быть возбуждено, а по возбужденному делу производство подлежит прекращению в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение (постановление) суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию. Это правило имеет целью устранить конкуренцию приговоров, исключить такое положение, когда

по одному и тому же обвинению может быть вынесено несколько различных процессуальных решений.

Исключительность приговора является одной из процессуальных гарантий прав и законных интересов обвиняемого (оправданного). Суть данной гарантии – не быть судимым дважды за одно и то же преступление. Это особенно важно для лиц, оправданных судом, а также отбывших наказание. Они должны иметь уверенность, что не будут вторично привлечены к уголовной ответственности и осуждены за действия, которые уже были предметом рассмотрения суда. Новое рассмотрение уголовного дела, по которому имеется вступивший в законную силу приговор, возможно только после отмены этого приговора в установленном законом порядке (в порядке судебного надзора или при возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам).

7. *Наличие в отношении лица неотменного постановления органа дознания, следователя, прокурора о прекращении производства по уголовному делу по тому же обвинению или постановления об отказе в возбуждении уголовного дела* (п. 9 ч. 1 ст. 29 УПК). В предыдущем пункте речь шла о постановлениях суда, а в данном случае – о решениях органа уголовного преследования. Необходимо иметь в виду, что орган дознания, следователь вправе (в пределах своей компетенции) как отказывать в возбуждении уголовного дела, так и прекращать производство по возбужденному делу. Однако они не вправе отменять данные постановления (даже вынесенные ими же) и возобновлять проверку или расследование.

Отменить постановление об отказе в возбуждении уголовного дела имеет право прокурор (п. 5 и 6 ст. 179 УПК), начальник следственного подразделения (п. 15 ч. 2 ст. 35 УПК), а также судья (ч. 5 ст. 142 УПК).

При необходимости возобновления проверки, производства по уголовному делу следователь, орган дознания должны обращаться к надзирающему прокурору, начальнику следственного подразделения.

8. *Вступление в силу законодательного акта, устраняющего наказуемость деяния* (п. 10 ч. 1 ст. 29 УПК). В соответствии с п. 5 ст. 2 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» законодательные акты – Конституция, законы, декреты и указы Президента.

То или иное деяние общественно опасным (преступлением) признает общество (в лице своих представителей – членов Парламента). Некоторые деяния в истории нашего государства признавались преступными, а затем декриминализировались (например, спекуляция; легкие телесные повреждения, не повлекшие кратковременного расстройства здоровья; мужеложство без квалифицирующих признаков; самоуправство и др.).

Могут иметь место случаи, когда новый закон, устраняющий преступность, вступает в силу при проверке по заявлению, сообщению. Наличие данного основания обусловлено обратной силой уголовного закона, оно может применяться на любой стадии уголовного процесса.

Вправе ли лицо, совершившее преступление, которое впоследствии декриминализировано, возражать против отказа в возбуждении уголовного дела и каково его значение?

Возражать может, однако это не препятствует отказу в возбуждении уголовного дела, прекращению производства по делу по той причине, что констатируется отсутствие уголовно наказуемого деяния, а уголовный процесс осуществляется всегда в связи с наличием (предположением) уголовно-правового отношения. Для разрешения других правовых споров предусмотрены иные механизмы.

9. *Наличие оснований для освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных статьями Особенной части УК* (п. 11 ч. 1 ст. 29 УПК). В Особенной части УК в примечаниях к статьям и главам (например, примечания к ст. 291, 295, 431 УК, ч. 5 примечаний к гл. 24 УК) регламентируются основания освобождения от уголовной ответственности, которые являются специальными, поскольку установлены исключительно для конкретных преступлений, имеющих определенную специфику, и в силу этого не могут быть распространены на другие преступления.

Специальные основания освобождения от уголовной ответственности «служат целям создания у виновного заинтересованности в оказании органам борьбы с преступностью активного содействия. Поскольку для лиц, совершивших преступление, вопрос о возможной уголовной ответственности является доминирующим при выборе характера поведения, создание перспективы освобождения от уголовной ответственности при выполнении определенных в законе условий может побудить это лицо встать на путь саморазоблачения и содействия органам государства в раскрытии преступлений. Освобождение от уголовной ответственности в этих случаях является способом достижения должного поведения со стороны преступника»¹.

10. *Отказ должностного лица (органа) в даче согласия на возбуждение уголовного дела в отношении лица, указанного в п. 1, 2, 5 и 6 ст. 468² УПК* (п. 12 ч. 1 ст. 29 УПК). Отдельные категории граждан обладают дополнительными правами, гарантиями осуществления своей деятельности, иначе говоря, они имеют специальный правовой статус.

¹ Барков А.В. Уголовный закон и раскрытие преступлений. Минск : Изд-во БГУ, 1980. С. 48.

Особый порядок возбуждения уголовного дела предусмотрен в отношении (ч. 1 ст. 468¹ УПК):

- лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства;
- депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания;
- депутата областного, Минского городского, районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов;
- судьи;
- народного заседателя в период исполнения им своих обязанностей в суде;
- прокурора, начальника следственного подразделения, следователя.

Например, судья и народный заседатель при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону (часть первая ст. 67 КоСиСС, ст. 22 УПК). Независимость судей обеспечивается их неприкосновенностью (ст. 69 КоСиСС).

Вместе с тем неприкосновенность судей не абсолютна и не означает, что они не могут быть привлечены к уголовной ответственности. Однако решение о возбуждении уголовного дела в отношении судьи может быть принято Генеральным прокурором, Председателем Следственного комитета, Председателем Комитета государственной безопасности или лицами, исполняющими их обязанности, с предварительного согласия должностного лица, назначившего судью (государственного органа, избравшего его) (п. 5 ст. 468² УПК).

11. *Совершение общественно опасного деяния, на привлечение к уголовной ответственности за которое не получено согласие государства, осуществившего выдачу лица, в случае, когда такое согласие является обязательным* (п. 14 ч. 1 ст. 29 УПК). После выдачи лица иностранным государством для привлечения к уголовной ответственности за совершение преступлений, указанных в запросе о выдаче, может быть установлено, что выданное лицо совершило преступления, о которых в запросе не указано. При этом могут быть две ситуации:

- 1) в наличии имеется уголовное дело, возбужденное по факту совершения преступления, и установлено, что преступление совершено выданным лицом;
- 2) после выдачи лица установлено, что им совершено преступление, однако уголовное дело не было возбуждено (латентное преступление).

Согласно ч. 1 ст. 80 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам без согласия запрашиваемой договаривающейся стороны выданное лицо нельзя при-

влечь к уголовной ответственности или подвергнуть наказанию за совершенное до его выдачи преступление, за которое оно не было выдано.

Для того чтобы привлечь лицо за указанные преступления, необходима достаточно длительная и затратная процедура, что часто нецелесообразно. Этим обусловлено наличие анализируемого обстоятельства. В случае, предусмотренном п. 1 принимается решение о прекращении производства по уголовному делу, а п. 2 – решение об отказе в возбуждении уголовного дела.

Постановление об отказе в возбуждении уголовного дела – процессуальный документ, которым оформляется решение органа уголовного преследования. Данное постановление состоит из трех частей (вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной).

Если решение об отказе в возбуждении уголовного дела принимает лицо, производящее дознание, то оно в соответствии с ч. 5 ст. 38 УПК должно быть утверждено начальником органа дознания.

В описательно-мотивировочной части указывается повод, установленные обстоятельства и основания отказа в возбуждении уголовного дела со ссылкой на статьи УК и УПК.

В резолютивной части излагаются решение органа дознания, следователя, прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела со ссылкой на пункт, часть и статью УК (за исключением принятия такого решения по факту безвестного исчезновения лица), в возбуждении уголовного дела по которым отказывается, соответствующий пункт ч. 1 ст. 29 УПК, а также решение о судьбе изъятых в ходе проведения проверки следов, предметов и документов.

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется заявителю, лицу, в отношении которого принято решение, и прокурору. При этом заявителю, лицу, в отношении которого принято решение, разъясняются право и порядок обжалования постановления, а также право ознакомления с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении. Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственные секреты, заявителю, лицу, в отношении которого принято решение, не направляется. Заявитель, лицо, в отношении которого принято решение, уведомляются о принятом решении, и им разъясняются право и порядок обжалования постановления, а также право ознакомления с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении.

Материалы проверки с постановлением об отказе в возбуждении уголовного дела направляются прокурору в течение месяца с момента принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела, а при на-

личии запроса прокурора – незамедлительно. В случае ознакомления граждан с материалами проверки эти материалы после ознакомления направляются прокурору незамедлительно.

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

Заявитель, лицо, в отношении которого принято решение об отказе в возбуждении уголовного дела либо о прекращении проверки по заявлению или сообщению о преступлении, вправе обратиться в орган уголовного преследования для ознакомления с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности, по факту безвестного исчезновения лица – в течение двух лет с момента принятия решения, а в случае, если решение принято по основанию, предусмотренному п. 3 ч. 1 ст. 29 УПК (за истечением сроков давности), – в месячный срок со дня принятия органом уголовного преследования соответствующего решения (ч. 1 ст. 178¹ УПК).

Орган уголовного преследования по заявлению лиц, указанных в ч. 1 ст. 178¹ УПК, предъявляет им для ознакомления материалы проверки по заявлению или сообщению о преступлении в подшитом и пронумерованном виде, за исключением материалов, относящихся к другому заявлению или сообщению о преступлении, в случае соединения заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним и материалов, содержащих сведения, составляющие государственные секреты или иную охраняемую законом тайну¹, и разъясняет им порядок, условия и сроки ознакомления с материалами. Ознакомление с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении осуществляется в

¹ См.: О государственных секретах : Закон Респ. Беларусь от 19 июля 2010 г. № 170-3. Примерами иной охраняемой тайны являются: банковская тайна (ст. 121 Банковского кодекса Республики Беларусь); нотариальная тайна (ст. 9 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-3 «О нотариате и нотариальной деятельности»); адвокатская тайна (ст. 4 Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2011 г. № 334-3 «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь», гл. 3 Правил профессиональной этики адвокатов); тайна личной жизни (ст. 28 Конституции); информация о частной жизни лица (ст. 18 Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 455-3 «Об информации, информатизации и защите информации») и др. Возможно, предпочтительнее было бы установить ответственность за разглашение данных проверки, а ознакомление осуществлять по аналогии с ознакомлением с материалами уголовного дела (ч. 3 ст. 252, ст. 255–259 УПК).

органа уголовного преследования. По просьбе лица, осуществляющего ознакомление с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении, воспроизводятся фонограммы, демонстрируются видеозаписи, кинофильмы, слайды, если таковые имеются в материалах.

Общий срок для ознакомления с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении не может превышать одного месяца.

Об ознакомлении с материалами проверки по заявлению или сообщению о преступлении составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. В протоколе указывается, какие материалы предъявлены для ознакомления (ч. 4 ст. 178¹ УПК).

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

11.6. Обеспечение законности на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении

Органы уголовного преследования на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении должны действовать в рамках установленной для них законом компетенции, охранять права и свободы человека. Все принимаемые решения должны быть законными, обоснованными и мотивированными.

В случае незаконного возбуждения уголовного дела могут быть нарушены права лиц, привлеченных в качестве подозреваемых, обвиняемых. В свою очередь, незаконный отказ в возбуждении уголовного дела следует рассматривать как барьер на пути доступа к правосудию (ст. 60 Конституции).

Одним из главных средств обеспечения законности в уголовном процессе вообще, а на стадии возбуждения уголовного дела в частности является **прокурорский надзор**.

Прокурор является должностным лицом, в пределах своей компетенции осуществляющим от имени государства уголовное преследование и поддерживающим государственное обвинение в суде (ч. 1 ст. 34 УПК). В ходе досудебного производства по материалам прокурор осуществляет надзор за соблюдением законности.

При осуществлении надзора за деятельностью органов дознания и предварительного следствия прокурор руководствуется нормами, содержащимися в уголовно-процессуальном законе (ст. 25, 34, 179 УПК и др.), Законом Республики Беларусь «О прокуратуре Республики Беларусь», а также ведомственными нормативными правовыми актами.

Осуществляя надзор за законностью возбуждения уголовного дела, прокурор **вправе** (ст. 179 УПК):

- *проверить исполнение органом уголовного преследования требований закона о приеме, регистрации и рассмотрении заявлений и сообщений о преступлении;*

- *поручить нижестоящему прокурору, начальнику следственного подразделения, органу дознания принять, зарегистрировать и рассмотреть заявление или сообщение о преступлении в случае сокрытия, необоснованного отказа в приеме, рассмотрении в ином порядке;*

- *продлить срок рассмотрения заявления или сообщения о преступлении по материалам, находящимся в органе дознания или у прокурора, в порядке, установленном ч. 3 и 4 ст. 173 УПК;*

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора о соединении или выделении заявлений и сообщений о преступлении и материалов проверки по ним;*

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора о приостановлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении и направить материалы для проведения проверки;*

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора о приостановлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении и отказать в возбуждении уголовного дела или возбудить уголовное дело;*

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении проверки и направить материалы для проведения дополнительной проверки;*

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении проверки и возбудить уголовное дело;*

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

- *отменить постановление органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора о возбуждении уголовного дела и направить материалы для проведения дополнительной проверки (при направлении прокурором материалов для проведения дополнительной проверки им устанавливается срок до 10 суток с момента поступления материалов в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры, которым поручена такая проверка (ч. 5 ст. 173 УПК));*

– *отменить постановление* органа дознания, следователя или нижестоящего прокурора *о возбуждении уголовного дела и прекратить производство по уголовному делу*, если по нему уже произведены следственные действия.

В соответствии с приказом Генерального прокурора Республики Беларусь от 30 сентября 2021 г. № 98 «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов на стадиях досудебного производства» заместители Генерального прокурора, прокуроры областей, г. Минска, районов, районов в городах, городов, межрайонные и приравненные к ним транспортные прокуроры и их заместители **обязаны**:

– *обеспечить проведение не реже одного раза в 15 дней проверок исполнения органами уголовного преследования требований законодательства о приеме, регистрации, рассмотрении заявлений и сообщений о преступлениях*. По окончании проверок составлять справки, в которых отражать сведения о проверяемом подразделении, периоде и объеме проверки, выявленных нарушениях и принятых мерах реагирования, а также о количестве материалов, по которым проведение проверки было приостановлено на срок свыше трех месяцев;

– *в течение одного месяца с момента поступления в орган прокуратуры материалов проверки, но не позднее двух месяцев с момента принятия процессуального решения обеспечить проверку законности и обоснованности вынесенных по ним постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении проверки по заявлению или сообщению о преступлении*. Проверять законность и обоснованность постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении проверки, о приостановлении проведения проверки по заявлению или сообщению о преступлении, обращать внимание на объективность и полноту проведенной проверки. При наличии оснований опрашивать заинтересованных лиц, истребовать дополнительные документы;

– *обеспечить надлежащий надзор за законностью возбуждения уголовных дел, а также за исполнением органами уголовного преследования требований ч. 2 ст. 175 УПК* о направлении в течение 24 часов прокурору копии постановления о возбуждении уголовного дела. В срок до 5 суток со дня возбуждения уголовных дел о преступлениях против интересов службы и о коррупционных преступлениях, совершенных отдельными категориями лиц, перечисленными в ч. 1 ст. 468¹ УПК, должностными лицами правоохранительных органов, проверять законность и обоснованность данных решений с изучением материалов уголовных дел;

– *при возбуждении прокурорским работником уголовного дела направлять в течение 24 часов в вышестоящий орган прокуратуры для изучения копию постановления о возбуждении уголовного дела*;

– *своевременно реагировать на необоснованное и незаконное применение мер процессуального принуждения*. При установлении факта незаконного задержания лица незамедлительно принимать меры по его освобождению и меры реагирования к виновным лицам.

Полномочия начальника следственного подразделения по осуществлению ведомственного процессуального контроля закреплены в ст. 35 УПК.

Процессуальный контроль – процессуальная деятельность начальников следственных подразделений в ходе досудебного производства, включающая в себя систему мер по обеспечению законности, обоснованности и своевременности производства следственных и иных процессуальных действий и процессуальных решений при рассмотрении заявлений, сообщений о преступлении, и в ходе предварительного следствия в целях эффективного выполнения задач уголовного процесса (подп. 2.1 п. 2 Инструкции о порядке осуществления процессуального контроля в Следственном комитете Республики Беларусь, утвержденной приказом Председателя Следственного комитета Республики Беларусь от 31 октября 2018 г. № 225). Начальник **следственного подразделения вправе**:

– *проверять материалы проверок* по заявлениям или сообщениям о преступлении, находящиеся на рассмотрении у следователя; при отмене начальником следственного подразделения постановления следователя о возбуждении либо об отказе в возбуждении уголовного дела и направлении материалов для проведения дополнительной проверки им устанавливается срок до 10 суток с момента поступления материалов в органы предварительного следствия, которым поручена такая проверка (ч. 6 ст. 173 УПК);

– *направлять, а также возвращать органам дознания для проведения проверки заявления или сообщения о преступлении, не содержащие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, с письменным указанием обстоятельств, подлежащих выяснению в ходе проверки, и возможных мер по их установлению*;

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

– *продлевать срок проверки* по заявлению или сообщению о преступлении, а также устанавливать срок проведения такой проверки в случае отмены постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела либо о возбуждении уголовного дела;

– *отменять незаконные и необоснованные постановления* следователя и нижестоящего начальника следственного подразделения, а так-

же незаконные и необоснованные указания нижестоящего начальника следственного подразделения, помощника начальника следственного подразделения.

Указания по материалам проверки, находящимся на рассмотрении у следователя, даются в письменной форме и обязательны к исполнению. При несогласии следователя с полученными указаниями он вправе, не приостанавливая их исполнения, обжаловать вышестоящему начальнику следственного подразделения с письменным изложением своих возражений.

Начальники следственных подразделений *при осуществлении процессуального руководства и контроля по материалам проверок* обеспечивают (п. 15 Инструкции о порядке осуществления процессуального контроля в Следственном комитете Республики Беларусь):

- принятие исчерпывающих мер по своевременному осуществлению проверочных мероприятий и принятию решения по заявлению, сообщению о преступлении в срок, установленный ч. 1 ст. 173 УПК;
- продление сроков проверки по заявлению, сообщению о преступлении;
- ведение учета материалов проверок, по которым продлены сроки проверки;
- принятие мер реагирования к следователям, допустившим недостатки и нарушения уголовно-процессуального закона.

Полномочия начальника **органа дознания** по осуществлению процессуального контроля на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении закреплены в ст. 38 УПК, а также в подзаконных нормативных правовых актах¹.

Начальник органа дознания:

- *организует проведение необходимых оперативно-розыскных мероприятий и принятие иных мер* в целях обнаружения преступлений и выявления лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений;
- *обеспечивает полное и качественное производство неотложных следственных и других процессуальных действий* по материалам проверки до передачи их следователю и выполнение поручений следователя, суда, указаний прокурора;
- *осуществляет контроль* за законностью и своевременностью действий лиц, производящих дознание.

По поступившим в орган дознания заявлениям и сообщениям о преступлении начальник органа дознания:

- поручает проведение проверки;
- проверяет находящиеся в производстве у лиц, производящих дознание, материалы проверок, дает им указания о проведении необходимых оперативно-розыскных мероприятий и процессуальных действий;
- передает материалы проверок от одного уполномоченного им лица, производящего дознание, другому;
- вправе лично проводить проверку;
- направляет в органы предварительного следствия заявления или сообщения о преступлениях вместе с материалами проверки по ним при наличии достаточных данных, указывающих на признаки преступления, в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 174 УПК.

Начальник органа дознания утверждает постановления о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовного дела.

Законом предусмотрена возможность подачи **жалобы на решение об отказе в возбуждении уголовного дела** в суд (ч. 2 ст. 139 УПК). Жалоба подается в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности, а в случае, если решение принято по основанию, указанному в п. 3 ч. 1 ст. 29 УПК, – в месячный срок со дня принятия органом, ведущим уголовный процесс, соответствующего решения (ч. 1 ст. 140 УПК).

Рассмотрение жалобы на отказ в возбуждении уголовного дела производится единолично судьей с участием прокурора по месту расследования уголовного дела либо рассмотрения заявления или сообщения о преступлении.

По жалобе на отказ в возбуждении уголовного дела 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 руководителю соответствующего органа для проведения дополнительной проверки по материалу. Копия постановления направляется прокурору (ч. 5 ст. 142 УПК).

¹ См., например: О процессуальном контроле в органах внутренних дел : приказ М-ва внутр. дел Респ. Беларусь от 12 мая 2020 г., № 97.

ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

12.1. Понятие, задачи, значение и система предварительного расследования

В уголовном процессе предварительное расследование является основным видом деятельности управомоченных органов и должностных лиц по досудебной подготовке материалов уголовного дела. Исключением являются уголовные дела частного обвинения (гл. 44 УПК), где вместо предварительного расследования подготовка материалов к судебному разбирательству производится непосредственно лицом, пострадавшим от преступления, а также уголовные дела, законченные в порядке ускоренного производства (гл. 47 УПК).

Расследование преступлений именуется предварительным, поскольку производится до суда и для суда, так как основное расследование производится в ходе судебного следствия на стадии судебного разбирательства. Таким образом, выводы следователя, начальника следственного подразделения и прокурора по уголовному делу, которое направляется в суд, являются окончательными с точки зрения данных должностных лиц. Однако эти выводы имеют предварительное значение для судьбы самого уголовного дела и его главных участников – обвиняемого и потерпевшего, поскольку итоговое решение по нему принимается только судом¹.

Понятие «предварительное расследование» в уголовном процессе рассматривается в трех значениях: как деятельность, как стадия уголовного процесса и как уголовно-процессуальный институт.

Предварительное расследование как деятельность – урегулированная уголовно-процессуальным законом деятельность органов дознания и предварительного следствия по установлению обстоятельств

¹ В то же время результаты предварительного расследования, которое прекращается органом уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ст. 29, 30, 250, п. 1 ч. 1 ст. 444 УПК, приводят данных должностных лиц не к предварительным, а к окончательным выводам по уголовному делу, в том числе об отсутствии общественно опасного деяния, предусмотренного законом, отсутствии в деянии состава преступления и др.

общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, изобличению лиц, его совершивших, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Предварительное расследование как стадия уголовного процесса – самостоятельный этап уголовного процесса, в ходе которого органы дознания в необходимых случаях производят неотложные следственные и иные процессуальные действия для установления и закрепления следов преступления, а уполномоченные законом должностные лица осуществляют производство предварительного следствия по установлению обстоятельств, подлежащих доказыванию, в целях решения задач уголовного процесса.

Предварительное расследование как уголовно-процессуальный институт представляет собой совокупность уголовно-процессуальных норм, регулирующих общественные отношения между участниками уголовного процесса в связи с собиранием, проверкой и оценкой доказательств для установления всех имеющих значение обстоятельств по уголовному делу. Эти нормы закреплены в гл. 22 УПК, регламентирующей формы предварительного расследования, органы, уполномоченные на его осуществление, а также общие правила предварительного расследования.

В ходе изучения уголовного процесса предварительное расследование в настоящем учебнике будет рассматриваться как стадия уголовного процесса.

Каждая стадия уголовного процесса имеет свои пределы, т. е. ее начало и окончание. Стадия предварительного расследования начинается с вынесения постановления о возбуждении уголовного дела и заканчивается одним из следующих постановлений:

- о прекращении производства по уголовному делу;
- направлении прокурором (его заместителем) уголовного дела в суд.

Однако следует отличать пределы стадии предварительного расследования и пределы предварительного расследования как деятельности. Предварительное расследование как деятельность начинается с момента вынесения постановления о принятии уголовного дела к своему производству (момент возбуждения уголовного дела и принятия его следователем, прокурором, лицом, производящим дознание, к своему производству не всегда совпадает). Заканчивается предварительное расследование как деятельность с вынесением одного из следующих постановлений:

- о прекращении производства по уголовному делу;
- передаче уголовного дела прокурору для направления в суд;

– передаче уголовного дела прокурору для направления в суд для применения принудительных мер безопасности и лечения.

Задачами стадии предварительного расследования являются:

- сбор, проверка и оценка доказательств виновности или невиновности конкретных лиц и иных обстоятельств, подлежащих доказыванию;
- быстрое и полное расследование преступлений и общественно опасных деяний, предусмотренных уголовным законом;
- изобличение лиц, совершивших уголовно наказуемое деяние;
- предупреждение и пресечение уголовно наказуемых деяний;
- выявление причин уголовно наказуемого деяния и условий, способствовавших его совершению;
- принятие мер по возмещению вреда, причиненного преступлением или общественно опасным деянием невменяемого, и т. д.

Значение предварительного расследования заключается в том, что еще до судебного разбирательства следователь (лицо, производящее дознание, и др.) принимает меры к установлению преступления, сбору доказательств, достаточных для привлечения к ответственности виновных, а равно для установления отсутствия состава преступления и других обстоятельств, влекущих за собой прекращение производства по уголовному делу.

В теории уголовного процесса разработано такое понятие, как **система (структура) предварительного расследования**, в соответствии с которой предварительное расследование делят на части (этапы), отражающие последовательность наиболее значимых групп процессуальных действий и соответствующей совокупности решений, определяющих направление движения уголовного дела.

Систему предварительного расследования составляют:

- принятие следователем, лицом, производящим дознание, уголовного дела к своему производству;
- соединение и выделение уголовных дел;
- приостановление и возобновление предварительного расследования;
- привлечение в качестве обвиняемого;
- прекращение предварительного расследования;
- окончание предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд.

Несмотря на то что предварительное расследование предшествует судебному разбирательству, именно оно создает необходимые условия для вынесения правильного, справедливого и обоснованного судебного решения по уголовному делу. Основанное на законе, принципах уголовного процесса, оно способствует эффективной защите прав и законных

интересов лиц, пострадавших от преступлений; защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Осуществление предварительного расследования без достаточных к тому оснований является нарушением законности, приносящим большой вред обществу, государству, правам и законным интересам физических и юридических лиц.

Таким образом, от качества предварительного расследования зависит разрешение уголовного дела в ходе судебного разбирательства. Обеспечить законность и обоснованность принятых решений, восстановить нарушенные права граждан, общества и государства можно только в случае, если производство предварительного расследования осуществляется оперативно и качественно.

12.2. Формы предварительного расследования, их краткая характеристика

Предварительное расследование преступлений осуществляется по предусмотренным уголовно-процессуальным законом правилам, в рамках установленной законом формы. В законе закреплены две формы предварительного расследования: дознание и предварительное следствие (п. 26 ст. 6 УПК)¹.

Дознание – первоначальный этап расследования уголовного дела, на котором уполномоченные законом органы и должностные лица органов дознания в обозначенный законодателем срок производят неотложные следственные и иные процессуальные действия с целью установления и закрепления следов преступления.

Уголовно-процессуальный закон не содержит определения понятия неотложных следственных действий, законодатель лишь дает их исчерпывающий перечень, не подлежащий расширительному толкованию (ч. 1 ст. 186 УПК): осмотр, обыск, выемка, наложение ареста на имущество, почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров, предъявление для опознания, освидетельствование, допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей, получение образцов для сравнительного исследования, назначение экспертиз.

Предварительное следствие – урегулированная уголовно-процессуальным законом форма предварительного расследования преступлений, общественно опасных деяний невменяемых, осуществляемая следователями Следственного комитета, следственных подразделений органов государственной безопасности, прокурорами.

¹ С.В. Борико выделяет три формы предварительного расследования: предварительное следствие, ускоренное производство и дознание (см.: Борико С.В. Уголовный процесс : учебник. 2-е изд., перераб. и доп. Минск : Амалфея, 2012. С. 187).

И предварительное следствие, и дознание, являясь формами деятельности одной и той же стадии уголовного процесса – предварительного расследования, направлены хотя и в разном объеме на достижение общей цели и решение общих задач. Порядок их решения очень сходный. Это, в частности, выражается в общих условиях предварительного расследования, единых способах собирания и проверки доказательств, одинаковых требованиях по обеспечению прав и законных интересов участвующих лиц, идентичных средствах государственного принуждения и т. д. Доказательства, полученные при производстве дознания, имеют для суда такую же юридическую силу, как и доказательства, собранные в ходе предварительного следствия.

Тем не менее процессуальная деятельность органов дознания по расследованию преступлений имеет свои характерные черты, отграничивающие ее от другой формы расследования – предварительного следствия.

1. *Сроки производства.* По выполнении неотложных следственных и других процессуальных действий, но не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела орган дознания обязан передать дело следователю (ч. 3 ст. 186 УПК). Данный срок продлению не подлежит. После передачи уголовного дела следователю орган дознания может производить по нему следственные и другие процессуальные действия, проводить оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае передачи следователю дела, по которому не представилось возможным установить лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан осуществлять оперативно-розыскные мероприятия для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя о полученных результатах.

Срок предварительного следствия составляет два месяца с момента возбуждения уголовного дела и до передачи дела прокурору для направления в суд или до дня прекращения производства по делу¹.

2. *Круг должностных лиц, уполномоченных осуществлять производство дознания и предварительное следствие.* После возбуждения органом дознания уголовного дела право на расследование преступления закреплено за таким участником уголовного процесса, как лицо, производящее дознание.

Предварительное следствие производится следователями Следственного комитета, следственных подразделений органов государственной безопасности (ст. 180 УПК). Кроме того, прокурор вправе возбудить

¹ Срок предварительного следствия напрямую зависит от того, осуществлялось ли дознание по уголовному делу, и может варьироваться в пределах 10 суток.

уголовное дело, принять его к своему производству и расследовать в полном объеме, пользуясь при этом полномочиями следователя (ч. 4 ст. 34 УПК). Таким образом, если производство предварительного следствия уполномочены осуществлять следователи, прокуроры, то производство дознания законом возложено на органы дознания, указанные в ч. 1 ст. 37 УПК.

3. *Режим принятия процессуальных решений при производстве дознания и предварительного следствия.* Многие решения лица, производящего дознание, обретают юридическую силу только после утверждения их начальником органа дознания (ч. 5 ст. 38 УПК).

Следователь принимает все процессуальные решения самостоятельно, за исключением тех, где требуется санкция прокурора (применение отдельных мер пресечения, проведение ряда следственных действий и др.) или письменного согласования решения органа уголовного преследования о задержании лица. Однако в соответствии с приказом Председателя Следственного комитета Республики Беларусь от 27 июня 2014 г. № 135 «Об утверждении Инструкции о порядке осуществления процессуального контроля в Следственном комитете Республики Беларусь и признании утратившими силу некоторых приказов Председателя Следственного комитета Республики Беларусь» ряд иных решений следователя подлежат согласованию с начальником следственного подразделения (о возбуждении уголовного дела, отказе в возбуждении уголовного дела, привлечении лица в качестве обвиняемого, применении мер пресечения в виде залога, домашнего ареста, заключения под стражу, передаче уголовного дела прокурору для направления в суд).

4. *Процессуальная компетенция.* Для органов дознания расследование преступлений не является основной и тем более единственной функцией. Уполномоченные на осуществление дознания органы государства сочетают оперативно-розыскную и следственную функции, их деятельность направлена на предупреждение, пресечение и выявление преступлений, розыск и изобличение виновных¹.

Деятельность следователей направлена на выявление и пресечение преступлений, изобличение виновных в совершении преступления, привлечение в качестве обвиняемого, установление причин преступления и условий, способствующих его совершению, и принятие мер по их устранению, а также по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением. Кроме того, расследование преступлений для данных следователей является единственной и потому основной функцией.

¹ См.: Алексеев Н.С., Даев В.Г., Кокорев Л.Д. Очерк развития науки советского уголовного процесса. Воронеж : Изд-во Воронеж. ун-та, 1980. С. 182.

5. *Формы окончания.* Дознание может быть окончено исключительно посредством смены формы предварительного расследования, т. е. путем передачи уголовного дела для дальнейшего производства предварительного следствия.

Для предварительного следствия характерны такие формы окончания, как прекращение предварительного расследования (гл. 29 УПК) и передача уголовного дела прокурору для направления в суд (гл. 30, 31 УПК). Кроме того, предварительное следствие может оканчиваться еще одной специфической¹ формой – передачей уголовного дела прокурору для направления в суд для решения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения (ст. 444 УПК).

12.3. Понятие, значение, система и характеристика общих условий предварительного расследования

Производство предварительного расследования должно осуществляться в строгом соответствии с требованиями, регламентированными уголовно-процессуальным законом, которые являются гарантиями соблюдения прав и свобод личности, единообразного расследования преступлений в форме как дознания, так и предварительного следствия, способствуют достижению задач, стоящих перед уголовным процессом. Данные требования называются общими условиями предварительного расследования, потому что действуют в отношении всех органов уголовного преследования и являются для них обязательными.

Общие условия предварительного расследования – установленные уголовно-процессуальным законом правила, которые отражают присущие предварительному следствию и дознанию особенности и определяют наиболее существенные требования, предъявляемые к порядку производства процессуальных действий и принятию решений в ходе расследования по уголовному делу.

К общим условиям предварительного расследования относятся (гл. 22 УПК):

- органы, уполномоченные законом осуществлять предварительное следствие и дознание (ст. 180 УПК);
- обязательность предварительного следствия (ст. 181 УПК);
- подследственность (ст. 182 УПК);
- начало производства предварительного расследования (ст. 183 УПК);
- место производства предварительного расследования (ст. 184 УПК);
- производство предварительного следствия следственной группой (ст. 185 УПК);

¹ См.: Уголовно-процессуальное право Российской Федерации : учебник / отв. ред. П.А. Лупинская. 2-е изд., перераб. и доп. М. : Норма, 2009. С. 485–486.

- деятельность органов дознания по уголовным делам (ст. 186 УПК);
- срок производства предварительного следствия (ст. 190 УПК);
- окончание производства предварительного следствия (ст. 191 УПК);
- общие правила производства следственных действий (ст. 192 УПК);
- протокол следственного действия (ст. 193 УПК);
- удостоверение факта отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия (ст. 194 УПК);
- обязательность разъяснения и обеспечения прав участникам следственного действия (ст. 195 УПК);
- обязательность рассмотрения ходатайств (ст. 196 УПК);
- меры попечения о детях, иждивенцах и по обеспечению сохранности имущества подозреваемого, обвиняемого (ст. 197 УПК);
- недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 198 УПК);
- представление об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению (ст. 199 УПК);
- участие специалиста (ст. 200 УПК);
- участие переводчика (ст. 201 УПК);
- участие понятых (ст. 202 УПК).

К общим условиям предварительного расследования кроме содержащихся в гл. 22 УПК¹ в теории уголовного процесса относят и иные правила производства по уголовному делу, например соединение, выделение и восстановление уголовных дел². Закрепление их в УПК за пределами гл. 22 можно объяснить, во-первых, тем, что они регламентируют очень емкие, имеющие самостоятельное значение институты предварительного расследования, а во-вторых, проявляются и на других стадиях уголовного процесса.

Вышеизложенное позволяет классифицировать общие условия на два вида по критерию непосредственного закрепления в гл. 22 УПК:

- 1) общие условия, которые непосредственно закреплены в гл. 22 УПК;
 - 2) иные общие условия (не нашедшие прямого закрепления в гл. 22 УПК, однако по своей сути затрагивающие общие правила производства предварительного расследования):
- соединение уголовных дел;

¹ Несмотря на то что общие условия – общеобязательные правила, которые распространяют свое действие на всю стадию предварительного расследования, однако отдельные из них допускают некоторые отступления, которые будут отражены более детально в ходе рассмотрения каждого из общих условий.

² См.: Борико С.В. Уголовный процесс. С. 196–198 ; Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. С. 489 ; Безлепкина Б.Т. Настольная книга следователя и дознавателя. М. : Проспект, 2009. С. 31–30.

- выделение уголовных дел;
- восстановление уголовных дел.

12.3.1. Подследственность уголовных дел

В настоящее время предварительное следствие по уголовным делам осуществляется несколькими органами предварительного расследования (Следственным комитетом и следственными подразделениями органов государственной безопасности). Именно это обуславливает необходимость наличия такого общего условия, как подследственность уголовных дел, с помощью которой определяется, во-первых, конкретное ведомство, которое должно производить предварительное следствие по уголовному делу; во-вторых, какое конкретно территориальное подразделение данного ведомства должно производить по делу предварительное следствие¹.

Подследственность – совокупность предусмотренных уголовно-процессуальным законом правил, на основании которых устанавливается орган, уполномоченный расследовать конкретное уголовное дело.

Термин «подследственность» связан с терминами «компетенция» и «подведомственность», но они не являются синонимами.

Компетенция – определенная совокупность юридически установленных полномочий, прав и обязанностей конкретного государственного органа или должностного лица², а подследственность – правила, позволяющие определить, распространяется ли право органа уголовного преследования расследовать определенное уголовное дело, но не само это право.

Суть термина «подведомственность» состоит в разграничении круга юридических дел, подлежащих рассмотрению и разрешению тем или иным органом в единой иерархии органов предварительного расследования³.

Понятие подследственности тесным образом связано с вопросом о ее видах или признаках.

Выделяют следующие **виды** подследственности (ст. 182, 184 УПК): предметную, по связи дел, альтернативную, определяемую прокурором (универсальную), территориальную.

¹ См.: Васильев О.Л., Головкин Л.В. Курс уголовного процесса [Электронный ресурс] / под общ. ред. Л.В. Головкин. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс. Россия».

² Энциклопедический юридический словарь / под общ. ред. В.Е. Крутских. 2-е изд. М.: ИНФРА-М, 1998. С. 141.

³ См.: Норкина Е.В. Подведомственность как общеправовая категория: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Саратов. гос. акад. права. Саратов, 2010. С. 14.

Предметная подследственность выражается в том, что орган, компетентный производить расследование по конкретному уголовному делу, определяется в зависимости от квалификации преступления в соответствии с Особенной частью УК. В настоящее время таковыми являются Следственный комитет и следственные подразделения органов государственной безопасности.

Так, следователи Следственного комитета расследуют большинство преступлений, предусмотренных статьями Особенной части УК. Уголовно-процессуальный закон определил, что уголовные дела, возбужденные по фактам исчезновения лиц также подследственны следователям Следственного комитета, однако в данном случае действует императивное правило, не связанное с квалификацией преступления.

К предметной подследственности следователей органов государственной безопасности относятся уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 124–126, 228, 229, 289–290¹, 356–361, 371 и 373–375 УК. Это такие преступления, как измена государству, заговор или иные действия, совершенные с целью захвата государственной власти, шпионаж, акты терроризма, диверсия и др.

Подследственность по связи дел обусловлена связью уголовных дел о преступлениях, когда их раздельное расследование не обеспечивает реализацию задач уголовного процесса. Так, при соединении в одном производстве дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений, подследственных разным органам предварительного следствия, расследование производится органом, по времени первым возбудившим уголовное дело (ч. 4 ст. 182 УПК).

Альтернативный вид подследственности определяется фактом обнаружения (выявления) преступления в процессе предварительного расследования. Так, если в ходе расследования будут выявлены преступления, дела о которых относятся к подследственности другого органа предварительного следствия, расследование продолжается органом, его осуществляющим (ч. 3 ст. 182 УПК).

Подследственность, определяемая прокурором (универсальная), является исключением из предметной подследственности, когда квалификация преступления не имеет значения. Универсальная подследственность возникает, когда по мотивированному решению Генерального прокурора или лица, исполняющего его обязанности, в целях обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела дело может быть передано от одного органа предварительного следствия другому вне зависимости от подследственности (ч. 5 ст. 182 УПК). Кроме того, при конкуренции различных видов

подследственности решение о ее выборе принимает прокурор (ч. 3 и 4 ст. 182 УПК).

Территориальная подследственность призвана разграничить компетенцию органов предварительного расследования одного уровня и ведомства в зависимости от места совершения преступления (ст. 184 УПК). Это место определяется территорией, на которой совершено последнее деяние, охватываемое объективной стороной состава преступления, вне зависимости от места наступления преступных последствий. В случае затруднения или вообще невозможности установить место совершения преступления (например, движущийся поезд) расследование будет осуществляться тем органом, на территории которого преступление было обнаружено или выявлено. Распределение территории между одноименными органами расследования устанавливается ведомственными нормативными актами с учетом административно-территориального деления.

В целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты исследования обстоятельств уголовного дела законом предусмотрено исключение из общего правила территориальной подследственности, заключающееся в том, что предварительное расследование может производиться по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей (ч. 2 ст. 184 УПК).

Руководствуясь правилами определения территориальной подследственности, следователь, установив, что уголовное дело ему не подследственно, обязан произвести по данному делу неотложные следственные и другие процессуальные действия и направить его по подследственности.

В ходе расследования часто возникает необходимость производства следственных и других процессуальных действий в другой местности. В подобных случаях следователь, орган дознания вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий следователю, органу дознания по территориальности. Следователь может поручить проведение оперативно-розыскных мероприятий, производство следственных и других процессуальных действий органу дознания по месту предварительного расследования или по месту их проведения, производства. Поручение дается в письменной форме и подлежит исполнению в срок не позднее 10 суток, если иной срок не согласован со следователем, органом дознания, давшими поручение (ч. 4 ст. 184 УПК). Таким образом, предельный срок выполнения поручения по уголовному делу законодательством не обозначен, но, очевидно, что он не может превышать срок предварительного расследования.

В ситуации, когда совершено особо тяжкое или многоэпизодное преступление, или вызывающее большой общественный резонанс, или совершено большой группой соучастников и его география охватывает различные регионы Республики Беларусь, находящиеся на значительном удалении друг от друга, определение уполномоченного на расследование органа подчиняется общему правилу о территориальной подследственности.

В случае необходимости производства процессуальных действий на территории иностранного государства орган уголовного преследования вправе направить об этом соответствующую просьбу в установленном уголовно-процессуальным законом и международными договорами порядке.

12.3.2. Производство предварительного следствия следственной группой

По общему правилу производство по уголовному делу следователь осуществляет единолично, однако в случае сложности или трудоемкости расследования оно может осуществляться **следственной группой** – формированием, основанным на нормах уголовно-процессуального закона, созданным постановлением прокурора, его заместителя, одного или нескольких начальников следственных подразделений в соответствии с их компетенцией для расследования сложного или трудоемкого уголовного дела, состоящим из двух или более следователей, один из которых принимает уголовное дело к своему производству и руководит расследованием¹. По сути, уголовно-процессуальный закон предусмотрел групповой метод расследования преступлений.

Однако следует различать группы должностных лиц, объединенных для расследования преступлений и постоянно действующих, и дежурные следственно-оперативные группы, упоминаемые в отдельных ведомственных и межведомственных нормативных правовых актах², поскольку факт создания дежурной следственно-оперативной группы документально не оформляется, никаких уголовно-процессуальных последствий он за собой не влечет. Не охватывается понятием «следственно-оперативная группа» и специфическая форма группово-

¹ См.: Матвейчев Ю.А. Расследование уголовных дел группами процессуально уполномоченных лиц : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь. Минск, 2013. С. 8–9.

² См.: Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации, рассмотрения и учета органами внутренних дел заявлений и сообщений о преступлениях, административных правонарушениях и информации о происшествиях [Электронный ресурс] : постановление М-ва внутр. дел Респ. Беларусь от 10 марта 2010 г. № 55. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс. Беларусь».

го взаимодействия – постоянно действующие следственно-оперативные группы, создаваемые приказами руководителей и привлекаемые для работы, например по уголовным делам о преступлениях прошлых лет и фактах исчезновения лиц в прошлые годы.

Выделяют две группы оснований для расследования преступления следственной группой: фактические и юридические.

Фактические основания – сложность или трудоемкость уголовного дела; необходимость одновременного производства большого количества следственных действий, параллельной проверки нескольких версий (производство следствия одновременно в нескольких направлениях).

Юридические основания – процессуально оформленное решение прокурора, его заместителя или начальника следственного подразделения.

Решение уполномоченных должностных лиц, указанных в ч. 1 ст. 185 УПК, о поручении расследования уголовного дела группе следователей либо отражается в постановлении о возбуждении уголовного дела, либо об этом выносится отдельное постановление¹. Вне зависимости от того, каким процессуальным документом, указанным в ч. 1 ст. 185 УПК, оформляется решение о расследовании преступления следственной группой, в нем должны быть указаны все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, в их числе следователь – руководитель следственной группы.

Руководитель следственной группы наделяется особым уголовно-процессуальным статусом (ч. 2 и 3 ст. 185 УПК):

- 1) принимает уголовное дело к своему производству;
- 2) организует работу следственной группы;
- 3) руководит действиями других следователей;
- 4) принимает решение:
 - о соединении и выделении уголовных дел;
 - прекращении производства по уголовному делу в целом или его части;
 - приостановлении или возобновлении производства по уголовному делу;
 - возбуждении ходатайств о продлении срока следствия;

¹ Решение о поручении расследования уголовного дела группе следователей Следственного комитета и органов государственной безопасности может приниматься начальниками следственных подразделений этих государственных органов (ч. 1 ст. 185 УПК). Закон прямо не указывает, в какую форму оно должно облекаться, но на основании п. 24 ст. 6 УПК можно утверждать, что это постановление. Соглашаясь с Ю.А. Матвейчевым, приходится констатировать, что новелла, вступившая в силу с 1 января 2012 г., по-своему уникальна, так как в досудебном производстве появилось решение, принимаемое коллегиально (См.: Матвейчев Ю.А. Расследование уголовных дел группами процессуально уполномоченных лиц : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. Минск, 2013. 164 л.).

– применении в качестве мер пресечения заключения под стражу, домашнего ареста и их продлении;

– привлечении лица в качестве обвиняемого, а также о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

Руководитель следственной группы также вправе участвовать в следственных действиях, проводимых другими следователями, лично проводить следственные действия (ч. 4 ст. 185 УПК).

Все следователи в составе следственной группы сохраняют свою процессуальную самостоятельность и в полном объеме пользуются правами, предусмотренными ч. 3 ст. 36 УПК (все решения о производстве следственных и других процессуальных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора или письменного согласования решения органа уголовного преследования о задержании лица, и несет полную ответственность за их законное и своевременное исполнение). Разногласия между членами следственной группы разрешаются ее руководителем. В случае возникновения разногласий между руководителем следственной группы и входящими в нее следователями их разрешает начальник следственного подразделения или прокурор¹.

Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители должны быть ознакомлены с постановлениями о предварительном расследовании уголовного дела группой следователей, об изменении состава следственной группы. Кроме того, им должно быть разъяснено право на отвод любого следователя из состава группы (ч. 5 ст. 185 УПК).

Значение следственных групп при осуществлении предварительного следствия заключается в возможности:

- одновременного производства большого количества следственных действий;
- параллельной проверки нескольких версий (производство следствия одновременно в нескольких направлениях);
- одновременного производства следственных действий в удаленных друг от друга местах²;
- сокращения сроков расследования и т. д.

Кроме того, принципиально важным моментом является тот факт, что, работая в составе следственной группы, следователи имеют возможность производить следственные и другие процессуальные действия без поручения, предусмотренного ст. 184 УПК.

¹ См.: Уголовный процесс : учебник / В.К. Бобров [и др.] ; под ред. В.П. Божьева. 3-е изд., испр. и доп. М. : Спарк, 2002. С. 323.

² См.: Герасун А. Обстоятельства, требующие производства следствия несколькими следователями // Социалист. законность. 1967. № 6. С. 53.

12.3.3. Срок предварительного следствия

Срок производства предварительного следствия – промежуток времени, затраченный органом расследования на производство по уголовному делу со дня его возбуждения и до дня передачи прокурору для направления в суд или до дня прекращения производства по нему, за исключением времени, в течение которого производство по делу было приостановлено по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 246 УПК¹.

Регламентация определенного срока предварительного следствия гарантирует надлежащее обеспечение обвиняемому, потерпевшему и другим участникам уголовного процесса права на своевременное разрешение уголовного дела в судебном порядке. Данное правило вытекает из п. «с» ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах: каждый имеет право при рассмотрении любого предъявляемого ему уголовного обвинения быть судимым без неоправданной задержки. Уголовно-правовая политика строится на приближении наказания к содеянному.

По общему правилу срок предварительного следствия составляет два месяца со дня возбуждения уголовного дела и до передачи его прокурору для направления в суд или до прекращения производства по делу. В этот срок входит и осуществляемое в течение 10 суток дознание в соответствии с требованиями ст. 186 УПК.

В срок предварительного следствия не включается время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 246 УПК.

В практической деятельности нередко встречаются случаи, когда по объективным причинам (например, сложность уголовного дела, длительность проведения экспертизы и т. д.) закончить расследование в двухмесячный срок невозможно. В связи с чем законодателем предусмотрены четыре этапа продления сроков предварительного следствия (ч. 3, 3¹ и 4 ст. 190 УПК):

– *до трех месяцев* – начальником следственного отдела района, города, района в городе и приравненных к нему отделов или лицом, исполняющим его обязанности; если уголовное дело находится в производстве у прокурора – прокурорами района, района в городах, города, межрайонные и приравненными к ним транспортными прокурорами или их заместителями;

– *до шести месяцев* – начальником вышестоящего следственного подразделения или его заместителем, а по уголовным делам, находя-

¹ См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь. С. 548.

щимся в производстве у прокурора, – прокурорами области, г. Минска или их заместителями;

– *от шести до двенадцати месяцев* – Генеральным прокурором, Председателем Следственного комитета, Председателем Комитета государственной безопасности или их заместителями;

– *свыше двенадцати месяцев* – Генеральным прокурором или его заместителем вне зависимости от того, в производстве какого органа уголовного преследования находится уголовное дело.

При продлении срока предварительного следствия руководителями следственных подразделений копия постановления об этом в течение 24 часов направляется соответствующему прокурору.

Срок предварительного следствия продлевается только на время, необходимое для производства запланированных следственных и процессуальных действий (приказ Следственного комитета Республики Беларусь от 16 февраля 2012 г. № 50 «О порядке продления и мерах по осуществлению процессуального контроля за продлением сроков предварительного следствия, содержания под стражей, домашнего ареста»)¹.

Предельный срок предварительного следствия уголовно-процессуальным законом не установлен, однако производство предварительного следствия возможно только в пределах сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности.

В случае возвращения, направления 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 предварительного следствия осуществляется на общих основаниях. При этом учитывается и срок, ранее затраченный на производство по уголовному делу.

Срок предварительного следствия исчисляется в сутках (данный вывод позволяет сделать выражение, используемое законодателем в ч. 1 ст. 190 УПК, – «срок со дня»). Срок, исчисляемый сутками, начинает течь с нуля 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 ст. 158 УПК).

¹ Аналогичные требования должны распространяться и на другие ведомства, имеющие право производить предварительное следствие (прокуратура, органы государственной безопасности).

Порядок **продления сроков** предварительного следствия включает в себя (ч. 6 ст. 190 УПК):

1) составление лицом, осуществляющим расследование, мотивированного постановления о возбуждении ходатайства о продлении срока предварительного следствия перед соответствующим начальником следственного подразделения, прокурором или их заместителями, в постановлении указывается:

- дата возбуждения уголовного дела (выделения в отдельное производство);
- дата соединения уголовных дел в одном производстве и дата возбуждения каждого из них;
- описание и квалификация уголовно наказуемого деяния;
- сведения об обвиняемом и сущность обвинения;
- обоснование невозможности окончания предварительного следствия в установленный срок¹;
- в каком объеме произведены процессуальные действия и проведены оперативно-розыскные мероприятия, для производства которых ранее продлевались сроки², – при повторном возбуждении ходатайства о продлении срока;

2) представление постановления не позднее трех суток до истечения срока следствия соответствующему начальнику следственного подразделения (прокурору) или их заместителям;

3) рассмотрение ходатайства о продлении сроков предварительного следствия (уполномоченные на то лица изучают материалы уголовного дела, выявляют нарушения уголовно-процессуального законодательства, недостатки в организации расследования и принимают решения, в том числе определяют направления дальнейшей работы);

4) принятие соответствующими должностными лицами решения по представленному ходатайству (решение о продлении сроков предварительного следствия оформляется в виде резолюции на постановлении о возбуждении рассматриваемого ходатайства);

5) уведомление заинтересованных в исходе дела участников уголовного процесса (в ст. 190 УПК не указана обязанность следователя (про-

¹ Следователи Следственного комитета постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока предварительного следствия согласовывают в зависимости от продляемого срока – до шести или свыше шести месяцев соответственно с непосредственным начальником следственного подразделения, а также с начальниками управлений процессуального контроля вышестоящего уровня (п. 6 приказа Следственного комитета Республики Беларусь «О порядке продления и мерах по осуществлению процессуального контроля за продлением сроков предварительного следствия, содержания под стражей, домашнего ареста»).

² См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь. С. 552.

курора) уведомлять обвиняемого, потерпевшего и др. о продлении сроков предварительного следствия, однако она вытекает из п. 21 ч. 2 ст. 43, п. 14 ч. 1 ст. 50, п. 11. ч. 1 ст. 53, п. 12 ч. 1 ст. 55 УПК, в соответствии с которыми обвиняемый, потерпевший, гражданские истец и ответчик имеют право получать от органа, ведущего уголовный процесс, уведомления о принятии решений, затрагивающих их права и интересы).

Таким образом, срок предварительного следствия обеспечивает реализацию международно-правового принципа на доступ к правосудию без неоправданной задержки, контроль за ходом следствия (в том числе со стороны потерпевшего и обвиняемого), максимальное сокращение времени между наказанием и преступлением как условие эффективности уголовно-правового воздействия, период времени действия примененных мер процессуального принуждения¹.

12.3.4. Обязательность рассмотрения ходатайств

Следователь, лицо, производящее дознание, обязаны рассматривать все заявленные по уголовному делу ходатайства (ч. 1 ст. 196 УПК). Чаще всего на практике заявляют ходатайства о производстве различных следственных действий, прекращении уголовного преследования, изменении меры пресечения и т. д.

По заявленному ходатайству следователь, лицо, производящее дознание, могут принять одно из трех решений:

- удовлетворить ходатайство;
- полностью отказать в удовлетворении ходатайства;
- частично отказать в удовлетворении ходатайства.

Закон содержит запрет отказывать подозреваемому, обвиняемому, их защитникам, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, их представителям в допросе свидетелей, в проведении экспертиз, в производстве других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела (ч. 1 ст. 196 УПК). Это способствует реализации права участия заинтересованных лиц в доказывании.

Обязательному удовлетворению подлежат также ходатайства о назначении защитника, участии переводчика, допросе подозреваемого не позднее 24 часов с момента фактического задержания и т. д.

Вместе с тем участники уголовного процесса не должны злоупотреблять своими правами, в том числе на заявление ходатайств. Если

¹ См.: Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс : учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 4-е изд., перераб. и доп. М. : КНОРУС, 2008. С. 369.

ходатайство о производстве тех или иных следственных действий явно избыточно, неразумно или направлено на затягивание сроков предварительного расследования, следовательно, по мнению А.В. Смирнова и К.Б. Калиновского, может отказать в удовлетворении такого ходатайства. Аргументируя свою позицию, они приводят пример, когда весь зрительный зал, в котором находилось несколько сотен человек, наблюдал хулиганские действия лица, совершенные им на сцене, при этом защитник просил допросить всех очевидцев данного события, без всякого исключения¹.

Кроме того, в удовлетворении ходатайства отказывается, если будет установлено, что ранее оно уже было удовлетворено либо его удовлетворение не приведет к установлению обстоятельств, имеющих значение по делу, либо не скажется положительно на обеспечении прав и законных интересов ходатайствующего или представляемого им лица.

При удовлетворении ходатайства должностное лицо выполняет заявленную просьбу, которая в нем содержалась. При этом не требуется составлять отдельный документ, подтверждающий факт удовлетворения ходатайства. Полный или частичный отказ в удовлетворении ходатайства оформляется мотивированным постановлением, в котором заявителю разъясняются право и порядок обжалования принятого решения.

О результатах рассмотрения ходатайства в срок не более трех суток сообщается лицу, его заявившему, путем предоставления участнику уголовного процесса возможности личного ознакомления с принятым решением либо направления копии соответствующего процессуального документа в его адрес.

12.3.5. Меры попечения о детях, иждивенцах и по обеспечению сохранности имущества подозреваемого, обвиняемого

Правила, предусмотренные ст. 197 УПК, разделяются на две группы:

- касающиеся мер попечения о детях, престарелых родителях, других иждивенцах;
- касающиеся мер по обеспечению сохранности имущества и жилища подозреваемого, обвиняемого.

Меры попечения² применяются в случае, если у лица, задержанного или заключенного под стражу, без присмотра и помощи остаются дети,

¹ См.: Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс. С. 380.

² Попечение в данном контексте рассматривается не в гражданско-правовом понимании, а как забота, присмотр, покровительство со стороны государства.

иждивенцы, нуждающиеся в уходе (ст. 197 УПК)¹. Наделение следователя, лица, производящего дознание, нравственной и юридической обязанностью по принятию мер попечения о детях, иждивенцах является важной процессуальной гарантией, направленной на защиту указанных лиц.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, – лица в возрасте до 18 лет, которые остались без попечения единственного или обоих родителей вследствие лишения родителей родительских прав, отобрания их у родителей без лишения родительских прав, признания родителей недееспособными, ограниченно дееспособными, безвестно отсутствующими, объявления их умершими, нахождения родителей в розыске, в местах содержания под стражей, наличия у родителей заболевания, состояния, препятствующих выполнению ими обязанностей по воспитанию и содержанию детей, отбывания родителями наказания в учреждениях, исполняющих наказания в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, оставления их родителями в организациях здравоохранения, согласия родителей на усыновление (удочерение) детей при отказе родителей от детей и их раздельном проживании с детьми, а также которые обнаружены брошенными, и в других случаях отсутствия попечения родителей (ст. 1 Закона Республики Беларусь «О гарантиях по социальной защите детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей»).

Под **престарелыми** понимаются лица, которые достигли 70-летнего возраста (ч. 9 ст. 4 УК). **Иждивенцами** считаются нетрудоспособные лица, находящиеся на полном содержании другого лица или получающие от него такую помощь, которая является для них основным и постоянным источником средств к существованию. К нетрудоспособным относятся лица, имеющие право на получение пенсии по возрасту на общих основаниях; инвалиды I, II и III группы независимо от того, назначена ли им пенсия по возрасту или инвалидности, а также лица, не достигшие 18 лет (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 21 декабря 2001 г. № 16 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании»).

¹ Полагаем, что данные меры должны применяться и в связи с объявлением лица в розыск, задержанием подозреваемого, помещением подозреваемого, обвиняемого в соответствии с ч. 2 ст. 235 УПК в государственную организацию здравоохранения или судебно-психиатрический стационар для проведения экспертизы (см.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь. С. 566 ; О гарантиях по социальной защите детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей : Закон Респ. Беларусь от 21 дек. 2005 г. № 73-3).

Меры попечения о детях отличаются от мер попечения о престарелых родителях и других иждивенцах.

Так, если у обвиняемого, подозреваемого, в отношении которых применена мера пресечения в виде заключения под стражу, остались дети без попечения родителей, следователь, лицо, производящее дознание, не позднее следующего дня после заключения обвиняемого, подозреваемого под стражу в обязательном порядке уведомляют об этом управление (отдел) образования районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту жительства родителей (родителя) для обеспечения государственной защиты детей. При этом содержащаяся под стражей женщина может иметь при себе своих детей в возрасте до трех лет (часть первая ст. 23 Закона Республики Беларусь «О порядке и условиях содержания лиц под стражей»).

В этом уведомлении должны быть указаны данные о подозреваемом, обвиняемом (фамилия, имя, отчество, семейное положение, место проживание до применения меры пресечения), о детях (фамилия, имя, отчество, возраст, местонахождение). Получив уведомление следователя, лица, производящего дознание, указанные органы сами определяют, какие учреждения должны обеспечивать государственную защиту детей и какие для этого необходимо принимать меры. Практическая реализация данных мер осуществляется постоянно действующими в городах (районах) коллегиальными органами – координационными советами, в состав которых входят представители суда, администрации района, управления образования, управления внутренних дел, управления по труду, занятости и социальной защите, организаций здравоохранения и другие заинтересованные лица.

Если у заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого остались без присмотра и помощи **престарелые родители, другие иждивенцы**, следователь, лицо, производящее дознание, обязаны принять меры по передаче их на попечение или под опеку родственникам либо другим лицам и организациям (ч. 2 ст. 197 УПК).

Указанная норма уголовно-процессуального закона также требует принятия мер, направленных на защиту имущественных интересов личности, в частности на обеспечение сохранности имущества и жилища задержанных или заключенных под стражу подозреваемого, обвиняемого. Соответствующая обязанность возложена на следователя, лицо, производящее дознание. Однако законодатель не разъясняет, каким образом следователь, лицо, производящее дознание, должны ее реализовывать.

Можно предложить следующий перечень **мер по обеспечению сохранности имущества** лица, задержанного или заключенного под стражу:

– передача имущества и жилища родственникам, знакомым и другим заслуживающим доверия лицам¹;

– хранение имущества задержанного, лица, заключенного под стражу, по аналогии с обеспечением сохранности вещественных доказательств (ст. 97 УПК)²;

– передача имущества и жилища на ответственное хранение жилищно-коммунальной организации³;

– обеспечение задержанному, лицу, заключенному под стражу, возможности лично распорядиться своим имуществом в соответствии с требованиями гражданского законодательства⁴.

О всех принятых мерах попечения и по обеспечению сохранности имущества и жилища письменно уведомляются подозреваемый, обвиняемый, им вручается копия соответствующих документов, на основании которых были приняты решения.

12.3.6. Недопустимость разглашения данных предварительного расследования

Данные предварительного следствия или дознания не подлежат разглашению. Они могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя, лица, производящего дознание, и только в том объеме, в каком ими будет признано это возможным, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного процесса (ч. 1 ст. 198 УПК).

В литературе содержание данного общего условия связывают с такими терминами, как «профессиональная тайна»⁵, «тайна следствия»⁶, «тайна предварительного следствия»⁷ или «тайна предварительного

¹ См.: Дежнев А.С. Обеспечение сохранности имущества и жилища обвиняемого (подозреваемого), подвергнутого задержанию или заключению под стражу // Рос. следователь. 2010. № 11. С. 11.

² См.: Цоколова О.И., Сурыгина Н.Е. Порядок заключения и содержания под стражей на стадии предварительного расследования : пособие / под общ. ред. С.П. Щербы. М. : ВНИИ МВД России, 2003. С. 38.

³ Там же.

⁴ См.: Данышина Л.И., Маркова М.Г., Смирнов А.М. Правовое положение лиц, заключенных под стражу в порядке применения меры пресечения : учеб. пособие / под ред. В.Н. Пинчука. М. : НИИРИО Моск. фил. юрид. заоч. обучения Акад. МВД СССР, 1981. С. 34.

⁵ См.: Михайлов М.А. Соотношение гласного и конфиденциального в данных досудебного следствия (на примере Украины) // Науч. вестн. Омск. акад. МВД России. 2009. № 2. С. 28.

⁶ См.: Аведян А.А. Юридическая природа обеспечения права на неприкосновенность частной жизни // Юрист-Правовед. 2012. № 2. С. 95.

⁷ См.: Горленко С.В. Общие условия производства предварительного следствия в уголовном процессе: понятие, история и современность : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. М., 2001. Л. 183.

расследования»¹. По сути, данные категории рассматриваются как синонимичные. При этом тайна предварительного расследования в большей степени соответствует уголовно-процессуальному закону, так как отражает деятельность соответствующих должностных лиц в ходе расследования преступлений в форме как дознания, так и предварительного следствия.

Под **тайной предварительного расследования** понимается «служебная информация ограниченного распространения, создаваемая, собираемая в системе деятельности по выявлению и раскрытию преступлений и используемая сотрудниками данных органов, осуществляющих указанную деятельность, в целях предварительного расследования произошедших событий преступления и противодействия им»².

Неразглашение данных предварительного расследования направлено на недопущение распространения информации, способной причинить непоправимый ущерб уголовному делу, создать условия для воспрепятствования установлению истины, фальсификации доказательств, угроз свидетелям обвинения, сокрытия имущества и документов, уклонения виновных от следствия и суда³.

В целом уголовный процесс в отличие от оперативно-розыскной деятельности носит гласный характер, осуществляется в присутствии различных участников. Не представляет собой тайны и сам факт совершения преступления, его последствия, лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, и т. д. Вследствие чего в полной мере обеспечить тайну предварительного расследования крайне затруднительно. В связи с чем при необходимости следователь, лицо, производящее дознание, вправе предупредить защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителей, представителя умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, свидетелей, эксперта, специалиста, переводчика, понятых и других лиц, присутствующих при производстве следственных и иных процессуальных действий, о недопустимости разглашения без их разрешения имеющихся в уголовном деле сведений. У этих лиц берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 407 УК (ч. 2 ст. 198 УПК).

При наличии в уголовном деле сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну подозревае-

мый, обвиняемый и другие участники уголовного дела, указанные в ч. 2 ст. 198 УПК, предупреждаются о необходимости соблюдения ими требований законодательства о государственных секретах или иной охраняемой законом тайне, а также об ответственности за разглашение сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, о чем у них берется подписка (ч. 3 ст. 198 УПК).

Государственные секреты – сведения, отнесенные в установленном порядке к государственным секретам, защищаемые государством в соответствии с Законом Республики Беларусь «О государственных секретах» и другими актами законодательства (ст. 1 Закона Республики Беларусь «О государственных секретах»).

Иная охраняемая законом тайна – собирательный термин, в связи с чем дать единое, всеобъемлющее определение данной категории достаточно сложно. Тем не менее однозначный смысл, вложенный законодателем в данное понятие, позволяет сделать вывод, что подлежат охране лишь те сведения, которые обозначены в качестве тайны каким-либо законом.

В зависимости от объекта регулирования выделяют следующие **виды тайн**:

- личную и семейную тайну, тайну частной жизни (ст. 28 Конституции);
- служебную или коммерческую тайну (ст. 140 ГК);
- профессиональную тайну, т. е. доверенную лицам определенных профессий¹.

12.3.7. Представление об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению

Органы уголовного преследования при производстве по уголовному делу обязаны выявлять причины преступления и условия, способствовавшие его совершению, и по возможности принимать меры к их устра-

¹ См.: Маслов А.Г. Следственная тайна как средство противодействия расследованию : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. Воронеж, 2001. Л. 10.

² Камалова Г.Г. Анализ понятия и содержания тайны следствия // Вестн. Удмурт. ун-та. Серия «Экономика и право». 2013. № 1. С. 156.

³ См.: Безлепкин Б.Т. Настольная книга следователя и дознавателя. С. 40.

¹ Банковская (ст. 122 Банковского кодекса Республики Беларусь); адвокатская (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2011 г. № 334-З «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь»); налоговая (ст. 79 Налогового кодекса Республики Беларусь); нотариальная (ст. 9 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности»); врачебная (ст. 46 Закона Республики Беларусь от 18 июня 1993 г. № 2435-XII «О здравоохранении» и ст. 20 Закона Республики Беларусь от 7 января 2012 г. № 349-З «Об оказании психиатрической помощи»); тайна страхования (ст. 836 ГК), тайна завещания (ст. 1050 ГК), тайна усыновления (ст. 136 КоБС), тайна исповеди (ст. 39 Закона Республики Беларусь от 17 декабря 1992 г. № 2054-XII «О свободе совести и религиозных организациях») и др.

нению. Действенной мерой такого рода и основным процессуальным способом реагирования на них является вынесение представления об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению, органом уголовного преследования (ст. 199 УПК)¹.

Представление об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению, – процессуальный документ властного характера, выражающий требование органа уголовного преследования об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению, выявленных при производстве по материалам и уголовному делу, адресованное соответствующему органу или должностному лицу и подлежащее обязательному исполнению.

Данное представление, как и любой процессуальный документ, должно отвечать требованиям обоснованности и мотивированности, т. е. быть основанным на тех фактических данных, которые в соответствии с законом установлены в ходе предварительного расследования по уголовному делу. В нем указывается:

- кому оно адресуется;
- срок, в который должны быть приняты меры по устранению нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению его;
- обязанность уведомления органа уголовного преследования о принятых мерах, а также ответственность за его неисполнение по действующему законодательству².

Особое внимание в представлении уделяют:

- описанию обстоятельств, способствовавших совершению преступления, – необходимо указать доказательства, которыми они установлены, поскольку на основании представления соответствующий государственный орган, коммерческая организация или должностное лицо могут принять решение о привлечении лица, по вине которого возникли указанные обстоятельства, к административной или дисциплинарной ответственности;
- конкретным мерам, которые необходимо предпринять для устранения этих обстоятельств, – при этом органы уголовного преследования не могут вмешиваться в административную, организационно-

¹ Представления по результатам проверки в данном разделе не рассматриваются, поскольку относятся к стадии возбуждения уголовного дела.

² См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь. С. 571.

распорядительную, хозяйственную деятельность организаций или должностных лиц.

Содержание представления не должно вступать в противоречие с презумпцией невиновности, в нем нельзя предрешать вопрос о виновности обвиняемого и других лиц в совершении преступления или административного правонарушения. Содержанием представления могут быть и меры по укреплению правопорядка.

Представление направляется руководителю организации или должностному лицу, уполномоченному принять меры по устранению выявленных нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению. Оно может быть направлено на любом этапе предварительного расследования, но, как правило, это происходит ближе к окончанию предварительного следствия.

После получения представления соответствующее должностное лицо обязано его рассмотреть, принять меры к устранению нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению, и о принятых мерах в месячный срок со дня получения представления уведомить орган уголовного преследования, направивший данное представление.

Оставление должностным лицом без рассмотрения представления об устранении нарушений закона, причин преступления и условий, способствовавших его совершению, внесенного Следственным комитетом, органами внутренних дел, прокуратуры, государственной безопасности и другими ведомствами, осуществляющими уголовное преследование, либо непринятие мер к устранению указанных в них нарушений, а равно несвоевременный ответ на такое представление влекут за собой ответственность в соответствии со ст. 25.3 КоАП.

Копии представления и уведомления приобщаются к материалам уголовного дела.

Вынесение представления имеет не только процессуально-правовое, но и социальное значение, поскольку позволяет вести речь о профилактической деятельности органов предварительного расследования.

12.3.8. Участие специалиста

В ходе расследования преступлений органам уголовного преследования часто требуются специальные знания в той или иной области науки, техники, ремесла.

Под **специальными знаниями** в уголовном процессе понимаются используемые в установленной законом процессуальной форме в ходе доказывания достоверные знания в той или иной сфере деятельности,

а также умения и навыки, которыми обладает определенный круг лиц, имеющих профессиональную подготовку, практический опыт работы в данной сфере деятельности и привлекаемых в соответствии со ст. 200 УПК в качестве специалиста органами уголовного преследования для оказания содействия в достижении назначения уголовного процесса. При этом специальные знания не включают в себя знания в области права, требуемые для расследования и разрешения уголовного дела.

В качестве специалиста может быть вызвано любое сведущее лицо, к которому законом предъявляется два основных требования: незаинтересованность в исходе дела и компетентность, т. е. обладание теми специальными знаниями, умениями и навыками, которые необходимы при производстве конкретного следственного действия.

Основаниями для привлечения специалиста к участию в следственных действиях являются:

- отсутствие соответствующих специальных знаний, умений и навыков у следователя, лица, производящего дознание;
- недостаточное владение следователем, лицом, производящим дознание, приемами и средствами быстрого и качественного выполнения той или иной работы, требующей специальных знаний, умений и навыков;
- необходимость из этических или тактических соображений поручить совершение определенных действий именно специалисту;
- одновременное применение ряда технических средств;
- необходимость выполнения большого объема работы, требующей специальных знаний, умений и навыков¹.

Правовым основанием привлечения специалиста является предусмотренная ч. 5 ст. 204, ч. 1 ст. 205, ч. 3 ст. 206 УПК и другими нормами необходимость производства следственного действия с его участием.

Формы участия специалиста в производстве по материалам и уголовным делам подразделяются:

- на императивные (обязательные, требуемые законом) – при проведении осмотра трупа, эксгумации, допроса потерпевшего или свидетеля в возрасте до 14 лет, допроса подозреваемого, обвиняемого, не достигших 18 лет либо достигших этого возраста, но страдающих психическим расстройством или отстающих в психическом развитии;
- диспозитивные (назначаемые по инициативе и усмотрению лица, осуществляющего предварительное расследование) – при проведении освидетельствования, осмотра и выемки почтово-телеграфных и иных

¹ См.: Тхакумачев Б.Ю. Тактико-организационные особенности участия специалиста при производстве следственных действий : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Вологр. акад. МВД России. Нальчик, 2005. С. 11.

отправлений, осмотра и прослушивании переговоров, получении образцов для сравнительного исследования и др.

В большинстве случаев в качестве специалистов привлекаются сотрудники Государственного комитета судебных экспертиз или подразделений криминалистического обеспечения Следственного комитета. Однако в зависимости от вида расследуемого преступления ими могут быть инженеры различных профилей, технологи, фармацевты, пилоты, военнослужащие, художники и др.

Требование следователя, лица, производящего дознание, о вызове специалиста является обязательным для руководителя организации, где работает специалист.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия орган уголовного преследования удостоверяется в личности и компетентности специалиста, выясняет его отношение к подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему, разъясняет специалисту его права и обязанности, предусмотренные ст. 62 УПК, и предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, в случае невыполнения своих обязанностей, о чем делается отметка в протоколе, удостоверяемая подписью специалиста.

Особенностью участия специалиста в следственных действиях является то, что его деятельность протекает под контролем следователя, лица, производящего дознание, поскольку они являются руководителями следственного действия. Никаких письменных выводов по результатам участия специалист не делает, однако он может давать устные консультации по тому или иному вопросу.

12.3.9. Участие переводчика

В случае если участник уголовного процесса не владеет или недостаточно владеет государственными языками Республики Беларусь либо же, несмотря на то что является гражданином иного государства, владеет языком, на котором ведется уголовный процесс, но желает давать показания на своем родном языке, а также при необходимости перевода документов орган уголовного преследования обязан обеспечить участие переводчика в ходе производства предварительного расследования (ч. 1 ст. 201 УПК). Данное условие производства предварительного расследования обеспечивает конституционное право каждого на пользование родным языком и на свободный выбор языка общения (ст. 50 Конституции).

Любое ограничение прав подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей, защитников, обусловленное незнанием ими языка, на котором ведется уголовный процесс, является недопустимым. Необес-

печение этим лицам права совершать юридически значимые действия на родном языке или на языке, которым они владеют, а также невручение подозреваемому, обвиняемому процессуальных документов, подлежащих в соответствии с требованиями закона обязательному вручению в переводе на их родной язык или на язык, которым они владеют, признается существенным нарушением уголовно-процессуального закона (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 24 сентября 2009 г. № 7 «Об обеспечении права на защиту в уголовном процессе»).

Таким образом, **основаниями** участия переводчика по материалам и уголовным делам являются:

- участник уголовного процесса не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- участник уголовного процесса недостаточно владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- возникает необходимость перевода документов в процессе производства по уголовному делу.

Выделяют следующие **формы** участия переводчика по материалам и уголовным делам:

- очную (личную) – присутствие его при производстве следственного или иного процессуального действия (как правило, для устного перевода);
- заочную (опосредованную) – письменный перевод процессуальных документов.

На практике в случае необходимости привлечения переводчика для оказания содействия при производстве следственного и иного процессуального действия органы уголовного преследования действуют по аналогии с вызовом специалиста.

В настоящее время чаще всего следователь, лицо, производящее дознание, привлекают переводчиков из различных бюро переводов. Свой выбор органы уголовного преследования останавливают, как правило, на том из них, у которого наиболее приемлемые расценки, так как услуги переводчика оказываются на возмездной основе.

Перед началом производства следственного и иного процессуального действия, в котором участвует переводчик, следователь, лицо, производящее дознание, проверяют его компетентность. Для этого лицо представляет документ, подтверждающий квалификацию переводчика, а также по требованию органа, ведущего уголовный процесс, – сведения о трудовой деятельности (стаж, место работы, должность и т. д.). Кроме того, проверяется незаинтересованность переводчика в исходе уголов-

ного дела. Данное требование запрещает совмещать положение переводчика со статусом какого-либо иного участника уголовного процесса, в том числе не может эту функцию выполнять и следователь, владеющий языком. Кроме того, переводчику разъясняются его права и обязанности, предусмотренные ст. 63 УПК.

Переводчик предупреждается об уголовной ответственности по ст. 401 УК за заведомо неправильный перевод, а также по ст. 402 УК за неисполнение без уважительных причин возложенных на него обязанностей в ходе предварительного следствия или дознания.

О факте разъяснения прав и обязанностей, а также о предупреждении об ответственности делается отметка в протоколе следственного и иного процессуального действия, которая удостоверяется подписью переводчика.

12.3.10. Участие понятых

Уголовно-процессуальный закон регламентирует общие правила участия понятых при производстве следственных действий (ст. 202 УПК).

Формами участия понятых при производстве следственных действий являются:

- императивная (обязательное участие) – предусмотрена в отдельных нормах, регламентирующих правила производства отдельных следственных действий (например, осмотр жилища и иного законного владения, освидетельствование лица другого пола, сопровождающееся обнажением тела этого лица, и др.¹);
- императивно-диспозитивная (альтернативная) – участие понятых обязательно, однако в случаях, не терпящих отлагательства, либо при отсутствии реальной возможности обеспечить участие понятых следственное действие производится без понятых, но с применением звуко- и видеозаписи в случаях и порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (невозможность применения звуко- и видеозаписи по техническим либо иным причинам не исключает продолжения производства следственного действия с участием понятых; звуко- и видеозапись должна отражать весь ход следственного действия; звуко- и видеозапись части следственного действия, а также повторение следственного действия специально для записи не допускаются), фонограм-

¹ Требование об обязательном участии понятых распространяется на те следственные действия, при производстве которых ограничиваются конституционные права граждан (право на свободу передвижения, тайну личной жизни, неприкосновенность жилища и иных законных владений и др.).

ма и видеogramма хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного расследования опечатываются;

– диспозитивная – предполагает участие понятых по усмотрению лица, производящего следственное действие, при производстве любых следственных действий (так, на практике устоялся подход к проведению осмотра места происшествия (имеется в виду не в жилище и ином законном владении) с участием понятых по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 328 УК (незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов) (наиболее яркий пример, когда предполагаемый преступник в ходе задержания сбрасывает наркотические средства, а других данных, подтверждающих его противоправное поведение, не имеется, в такой ситуации органы уголовного преследования прибегают к помощи понятых, так как в большинстве случаев в дальнейшем данные участники уголовного процесса допрашиваются по уголовному делу в качестве свидетелей, что способствует пополнению доказательственной базы).

Несмотря на форму участия понятых в следственных действиях, законом однозначно регламентировано, что их количество не может быть менее двух (ч. 1 ст. 202 УПК). Если двое понятых не могут одновременно наблюдать все юридически значимые обстоятельства следственного действия, то их количество может быть большим (например, проводится следственный эксперимент в жилище с целью установления степени звукоизоляции помещения, так как свидетель утверждает, что значимую для уголовного дела информацию он услышал через стену. В подобной ситуации целесообразно обеспечить присутствие двух понятых в одной комнате, в которой происходит разговор, и двух – в другой, в которой находится свидетель).

Понятые приглашаются до начала производства следственного действия и присутствуют до его завершения, вплоть до окончания составления протокола. Перед началом производства следственного действия следователь, лицо, производящее дознание, разъясняют понятным цель следственного действия, их права и обязанности, предусмотренные ст. 64 УПК. При этом нужно обеспечить восприятие понятными обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, о чем они при необходимости могут быть допрошены в качестве свидетелей. За разглашение данных предварительного расследования без разрешения органа уголовного преследования понятой несет ответственность в соответствии со ст. 407 УК.

12.4. Соединение, выделение и восстановление уголовных дел

12.4.1. Соединение уголовных дел

По общему правилу каждое преступление расследуется самостоятельно, тем не менее законодателем предусмотрена возможность объединять в одном производстве два и более самостоятельных уголовных дела.

Соединение уголовных дел – деятельность органов уголовного преследования по объединению двух или более уголовных дел в одном производстве в случаях, установленных законом, с целью всестороннего, полного и объективного расследования и рассмотрения дела.

Уголовные дела могут быть соединены в одном производстве в следующих случаях (ч. 1 ст. 164 УПК), которые в теории принято называть **основаниями**¹:

- по подозрению или обвинению нескольких лиц в совершении в соучастии одного или нескольких преступлений;
- по подозрению или обвинению нескольких лиц в совершении взаимосвязанных по предмету преступлений;
- по подозрению или обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений;
- по подозрению или обвинению в заранее не обещанном укрывательстве этих преступлений или в недонесении о них;
- возбужденные по факту исчезновения лица и об общественно опасном деянии, предусмотренном уголовным законом, связанном с исчезновением данного лица;
- когда лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых, подозреваемых, не установлены, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Объединение уголовных дел в одном производстве *по подозрению или обвинению нескольких лиц в совершении в соучастии одного или нескольких преступлений* способствует полному и правильному установлению роли каждого из соучастников преступления, что, соответственно, влечет за собой и правильную квалификацию их деяний.

Под предметом преступления понимают вещи материального мира, различные документы, сведения и иные ценности, воздействуя на которые, лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние, причиняет либо

¹ См.: Басецкий И.И., Довгун С.И. Уголовный процесс. Курс лекций : пособие. Минск : МИУ, 2006. С. 171.

создает угрозу причинения вреда объекту преступления. Объединение уголовных дел в одном производстве *по подозрению или обвинению нескольких лиц в совершении взаимосвязанных по предмету преступлений* обуславливается тем, что раздельное расследование и рассмотрение таких уголовных дел не в состоянии обеспечить всесторонность, объективность и полноту, а также препятствует вынесению законного и обоснованного решения, поскольку предмет преступного посягательства является единым для каждого из преступлений. Например, по данному основанию в одном производстве могут быть соединены уголовные дела, возбужденные в отношении лица, подозреваемого (обвиняемого) в получении взятки (ст. 430 УК), и в отношении лица, подозреваемого (обвиняемого) в даче взятки (ст. 431 УК); в сбыте наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов одним лицом и в их же приобретении – другим и т. д.).

По подозрению или обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений соединяются уголовные дела, которые возбуждались в разное время, различными органами, но при условии, что преступления, по которым они возбуждены, совершило одно и то же лицо.

По подозрению или обвинению в заранее не обещанном укрывательстве этих преступлений или в недонесении о них соединяются уголовные дела о лице, совершившем преступление, и о лице, укрывшем его или не сообщившем соответствующим органам о его совершении. Раздельное расследование и рассмотрение этих дел в суде невозможно, потому что сопутствующее преступление может иметь место, если доказано наличие основного уголовно наказуемого деяния.

Соединение уголовных дел, *возбужденных по факту исчезновения лица и об общественно опасном деянии, предусмотренном уголовным законом, связанном с исчезновением данного лица*, может иметь место при условии, что в ходе производства предварительного расследования по этим делам будет установлена связь между фактом исчезновения лица и совершением в отношении его уголовно наказуемого деяния. Например, если в отношении лица до его исчезновения были совершены такие уголовно наказуемые деяния, как угроза убийством, вымогательство и т. д., что могло побудить лицо изменить свое местонахождение без уведомления об этом близких ему лиц¹.

В случае когда *лица, подлежащие привлечению в качестве обвиняемых, подозреваемых, не установлены, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом*

¹ См.: Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь. С. 466.

или группой лиц, соединяются уголовные дела о нераскрытых преступлениях, которые, судя «по почерку» или другим основаниям, совершенные одним и тем же лицом (группой лиц).

В одном производстве могут быть соединены не только уголовные дела, но и материалы проверки, полученные на стадии возбуждения уголовного дела.

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

На стадии предварительного расследования вопрос о соединении уголовных дел решается исходя из конкретных обстоятельств, определяющих целесообразность объединения нескольких уголовных дел с точки зрения полноты, всесторонности и объективности расследования. Таким образом, соединять уголовные дела – это не обязанность, а право органов уголовного преследования, о чем свидетельствуют формулировки законодателя, используемые в ст. 164 УПК: «могут быть» (соединены), «допускается» (соединение). При отсутствии целесообразности, а также для обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовные дела могут расследоваться по отдельности.

Соединение уголовных дел производится постановлением органа уголовного преследования, в производстве которого находится одно из расследуемых или рассматриваемых дел (ч. 2 ст. 164 УПК).

Общим сроком производства по уголовному делу, в котором соединены несколько уголовных дел, является наиболее длительный срок предварительного расследования, затраченный по одному из соединенных уголовных дел. При этом срок производства по остальным уголовным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается (ч. 3 ст. 164 УПК).

12.4.2. Выделение уголовного дела

По своей сути выделение уголовного дела прямо противоположно соединению и представляет собой разъединение одного уголовного дела на два и более самостоятельных производства. При этом выделены могут быть не только уголовные дела, но и материалы (ч. 6 и 6¹ ст. 165 УПК).

Выделение уголовного дела и материалов – деятельность органов уголовного преследования и суда по разъединению уголовного дела на два или более производства по основаниям, установленным законом, с целью всестороннего, полного, объективного и оперативного расследования и рассмотрения дела.

Институт выделения уголовного дела обеспечивает¹:

- объективность расследования путем создания специального режима производства (индивидуализации) для отдельных категорий лиц;
- быстроту расследования и его процессуальную экономию, т. е. возможность продолжать или завершить предварительное расследование, несмотря на возникшие препятствия.

Орган уголовного преследования вправе или обязан выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело (ст. 165 УПК):

1) в отношении отдельных обвиняемых по уголовным делам по обвинению нескольких лиц в случаях (п. 1–4 ч. 1 ст. 246 УПК);

– неустановления лица, подлежащего 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, а также в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного следствия в случае нахождения его за пределами Республики Беларусь;

– временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, препятствующих его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенных врачом, работающим в государственной организации здравоохранения;

2) в отношении несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;

3) в отношении обвиняемого, заявившего ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности в связи с добровольными возмещением причиненного ущерба (вреда), уплатой дохода, полученного преступным путем (ст. 88¹ УК);

4) в отношении подозреваемого (обвиняемого), с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве;

5) в случае отсутствия связи между отдельными преступлениями либо лицами, их совершившими, материалы о которых имеются в одном производстве.

Кроме того, орган уголовного преследования обязан выделять в отдельное производство уголовное дело о ставшем известным в ходе

¹ См.: Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс. С. 366.

предварительного расследования преступления, совершенном другим лицом (ч. 5 ст. 165 УПК).

В литературе указанные выше обстоятельства называют *фактическими основаниями* выделения уголовного дела¹.

Первое из них обязательство зависит от наличия оснований для приостановления предварительного следствия в *отношении отдельных соучастников*².

Сущность второго основания заключается в том, что если обвиняемым является *несовершеннолетнее лицо*³, то с целью изоляции его от негативного влияния взрослых, участвовавших совместно с ним в совершении преступления, а также предупреждения и устранения противоправного воздействия взрослых соучастников на позицию, которую занимает несовершеннолетний⁴, законодатель в числе гарантий прав несовершеннолетнего закрепил возможность выделения в отношении его самостоятельного уголовного дела.

По третьему основанию уголовное дело выделяется в отдельное производство, если лицо, совершившее преступление, повлекшее причинение ущерба государственной собственности или имуществу юридического лица, доля в уставном фонде которого принадлежит государству, либо существенного вреда государственным или общественным интересам и не сопряженное с посягательством на жизнь или здоровье человека, *добровольно возместило причиненный ущерб (вред), уплатило доход, полученный преступным путем*. Принятию решения о выделении уголовного дела в отдельное производство по данному основанию должно предшествовать заявление обвиняемым ходатайства на имя Президента с просьбой об освобождении лица от уголовной ответственности по процедуре, предусмотренной Положением о порядке осуществления в Республике Беларусь помилования осужденных, освобождения от

¹ См.: Рыжаков А.П. Предварительное расследование [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс. Россия».

² Анализ п. 1 ч. 1 ст. 165 и п. 1 ч. 1 ст. 246 УПК показывает несогласованность данных норм. Так, п. 1 ч. 1 ст. 246 УПК предусматривает приостановление предварительного следствия в отношении неустановленных лиц, тогда как п. 1 ч. 1 ст. 165 УПК говорит о выделении дела в отношении лишь обвиняемых.

³ Необходимо обратить внимание на некоторую непоследовательность законодателя. Так, в п. 2 ч. 1 ст. 165 УПК речь идет о несовершеннолетнем обвиняемом, тогда как в ст. 431 УПК законодатель говорит о возможности выделения уголовного дела в отдельное производство в отношении несовершеннолетнего без определения его процессуального статуса.

⁴ См.: Тетюев С.В. Выделение в отдельное производство уголовного дела в отношении несовершеннолетнего : история нормативной регламентации // Вестн. Юж.-ур. гос. ун-та. Серия «Право». 2008. № 2. С.78.

уголовной ответственности лиц, способствовавших раскрытию и устранению последствий преступлений, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь от 3 декабря 1994 г. № 250.

Выделение уголовного дела в отношении подозреваемого (обвиняемого) в рамках заключения *досудебного соглашения о сотрудничестве* в теории уголовного процесса рассматривается как одна из мер безопасности¹. Так, при выделении уголовного дела в отдельное производство принимается во внимание необходимость обеспечения безопасности лица, заключившего досудебное соглашение о сотрудничестве, и его родственников. Однако при выделении уголовного дела по данному основанию в отдельное производство все равно необходимо учитывать общие требования всесторонности, полноты и объективности предварительного расследования и разрешения уголовного дела.

В ходе расследования уголовного дела бывают случаи, когда следователь, лицо, производящее дознание, придут к обоснованному выводу об *отсутствии связи между отдельными преступлениями либо лицами, их совершившими, материалы о которых имеются в одном производстве*. В такой ситуации они должны выделить уголовное дело, руководствуясь пятым основанием, предусмотренным ч. 2 ст. 165 УПК.

По своей сути основание, регламентированное ч. 5 ст. 165 УПК, сходно с предыдущим, так как демонстрирует позицию законодателя о необходимости выделения уголовных дел в разные производства, если между преступлениями или лицами, их совершившими, отсутствует связь. Таким образом, подлежит выделению в отдельное производство уголовное дело, если в ходе предварительного расследования станет известно о преступлении, совершенном другим лицом.

Кроме указанных оснований по уголовным делам о нескольких преступлениях с учетом мест совершения отдельных преступлений, сложности и трудоемкости предварительного расследования прокурор, а также следователь с согласия прокурора, признав собранные доказательства в отношении конкретного обвиняемого по отдельным обвинениям достаточными для направления дела в суд, вправе выделить дело и принять меры к окончанию по нему производства предварительного расследования и направлению в суд по этому обвинению (ч. 3 ст. 165 УПК).

В предусмотренных законом случаях из уголовного дела выделяются материалы, необходимые для возбуждения уголовного дела о ставшем известным преступлении (ч. 6 ст. 165 УПК). Материалы вы-

деляются в тех случаях, когда отсутствуют основания для возбуждения уголовного дела и необходимо еще провести проверку в порядке ст. 173 УПК. Подлежат также выделению материалы, не имеющие отношения к уголовному делу, которые возвращаются органу или организации, их представившим (ч. 6¹ ст. 165 УПК). Как правило, это различного рода документы, полученные еще на стадии возбуждения уголовного дела и не содержащие сведений, имеющих значение для уголовного дела.

Кроме оснований для выделения уголовного дела органы уголовного преследования должны соблюсти и определенные *условия*¹:

- наличие объективной необходимости выделения дела;
- невозможность выделения дела повлиять на всесторонность и объективность исследования обстоятельств как первого, так и второго уголовного дела;
- возможность раздельного судебного рассмотрения каждого из уголовных дел.

В отдельных случаях таким условием является придание соответствующего процессуального статуса лицам, в отношении которых уголовное дело выделяется, например, по первым трем основаниям – статуса обвиняемых, по четвертому – подозреваемых или обвиняемых.

Деятельность органов уголовного преследования по выделению уголовного дела (материалов) включает в себя:

- 1) установление и подтверждение доказательствами наличия предусмотренных законом оснований для выделения уголовного дела (материалов);
- 2) соблюдение условий для выделения уголовного дела;
- 3) разделение уголовных дел или материалов:
 - определение объема выделяемых документов, а также установление целесообразности нахождения отдельных документов в подлиннике в том или ином производстве;
 - снятие копий и их заверение;
 - возвращение материалов, не имеющих отношения к уголовному делу, органу или организации, которые их ранее предоставили;
- 4) вынесение органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем, прокурором постановления о выделении уголовного дела (материалов), в котором указываются:
 - фабула дела;
 - основания для выделения;
 - решение о его выделении (в отношении кого и по обвинению в каком преступлении оно выделяется);

¹ См.: Головизнин М.В. Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Моск. гос. юрид. акад. им. О.Е. Кутафина. М., 2012. С. 21.

¹ См.: Рыжаков А.П. Предварительное расследование.

- перечень выделенных документов (указывается, выделяется копия или оригинал);
- решение о дальнейшем направлении дела по подследственности;
- 5) направление копии постановления, вынесенного органом дознания, следователем, о выделении уголовного дела прокурору¹;
- 6) определение срока по разделенным производствам.

Срок предварительного расследования по выделенному уголовному делу исчисляется со дня вынесения постановления о выделении дела (ч. 9 ст. 165 УПК).

12.4.3. Восстановление уголовных дел

Утрата (потеря, уничтожение, кража, порча вследствие различного воздействия) расследуемого, оконченного или рассматриваемого в суде уголовного дела – событие чрезвычайное, тем не менее встречающееся в практике органов уголовного преследования и суда. В связи с чем закон предусматривает восстановление утраченных уголовных дел². Несмотря на то что в уголовно-процессуальном законе восстановление уголовного дела не рассматривается в рамках гл. 22 УПК (общие условия предварительного расследования), большинство авторов относят восстановление уголовного дела к числу общих условий предварительного расследования³.

Восстановление материалов и уголовных дел – составная часть досудебного и судебного производства, заключающаяся в урегулированной законом деятельности органа, ведущего уголовный процесс, с целью воссоздания (воспроизведения) утраченных документов и предметов либо их внешних свойств и других характеристик, имеющих значение для разрешения материалов или уголовного дела⁴.

¹ Несмотря на то что данное действие в уголовно-процессуальном законе не предусмотрено, полагаем, что необходимо по аналогии руководствоваться нормой, обязывающей направлять прокурору копию постановления о возбуждении уголовного дела (ч. 2 ст. 175 УПК).

² Анализ ст. 165¹ УПК, регламентирующей восстановление уголовных дел, свидетельствует о том, что содержащиеся в ней нормы не распространяются на случаи утраты материалов ускоренного производства и проверок по заявлениям, сообщениям о преступлениях, не допуская их восстановления при наличии в этом необходимости. В целях устранения выявленного пробела Н.А. Борисенко предлагает внести изменения в название и текст ст. 165¹ УПК, предусмотрев возможность восстановления указанных материалов досудебного производства (см.: Борисенко Н.А. Восстановление материалов и уголовных дел на досудебном производстве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. Минск, 2014. Л. 6).

³ Михайлов В.А. Восстановление уголовного дела // Публ. и част. право. 2013. № 2. С. 158 ; Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс. С. 377 ; Безлепкин Б.Т. Настольная книга следователя и дознавателя. С. 39.

⁴ См.: Борисенко Н.А. Восстановление материалов и уголовных дел на досудебном производстве. Л. 59.

Деятельность по восстановлению уголовного дела в ходе предварительного расследования включает в себя следующие составляющие:

1. *Вынесение начальником следственного подразделения, начальником органа дознания, прокурором постановления*, в котором содержатся указания на обстоятельства, послужившие основанием для его принятия. В вводной части постановления указываются его наименование (например, постановление о восстановлении утраченного уголовного дела), время и место его вынесения, должность, специальное звание (классный чин), фамилия должностного лица, составившего его, в связи с чем выносится постановление.

В описательно-мотивировочной части излагаются обстоятельства утраты уголовного дела, сведения о его движении; наличие сохраненных материалов и предметов; ссылки на уголовно-процессуальный закон и приводятся мотивы принятого решения.

В резолютивной части постановления формулируется решение о восстановлении уголовного дела. При этом в случае восстановления отдельных процессуальных документов их перечень может быть указан в резолютивной части. Должно быть также отражено решение о поручении восстановительного производства конкретному должностному лицу органа уголовного преследования¹.

2. *Непосредственное восстановление уголовного дела или отдельных его материалов*. Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся предметам, копиям документов, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, и путем производства следственных и других процессуальных действий (ч. 2 ст. 165¹ УПК). С учетом имеющегося в литературе подхода в осуществлении данного процесса могут использоваться такие методы, как реставрация, реконструкция, воссоздание дела².

Реставрация утраченного уголовного дела осуществляется путем приведения данного дела в прежний первоначальный вид по его отдельным полностью сохранившимся подлинным материалам, по его отдельным сохранившимся испорченным (поврежденным) материалам и (или) по сохранившимся официально заверенным копиям материалов данного дела.

Реконструкция утраченного уголовного дела производится по сохранившимся незаверенным копиям утраченных материалов данного дела.

¹ Борисенко Н.А. Восстановление материалов и уголовных дел на досудебном производстве. Л. 59.

² См.: Михайлов В.А. Восстановление уголовного дела. С. 160.

Воссоздание утраченного уголовного дела осуществляется путем приведения его в прежнее нормальное состояние, т. е. его воспроизведение, возрождение, повторное создание путем производства процессуальных действий, наименование и перечень которых устанавливаются по сохранившейся описи документов данного дела, а содержание – по описаниям этих процессуальных действий в ходе допроса участников уголовного процесса.

3. *Определение срока предварительного расследования по восстановленному делу.* Сроки домашнего ареста, содержания под стражей и предварительного следствия исчисляются в порядке, установленном ст. 125, 127 и 190 УПК соответственно (ч. 3 ст. 165¹ УПК).

4. *Уведомление заинтересованных участников уголовного процесса о начале восстановительного производства по утраченному уголовному делу.*

Глава 13

СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

13.1. Понятие, система, классификация и значение следственных действий

В УПК более 50 раз используется термин «следственные действия», но, раскрывая в ст. 6 УПК содержание многих понятий, законодатель не приводит определения следственных действий. Отсутствует единый подход к дефиниции данного понятия и среди ученых.

Процессуальные действия – предусмотренные уголовно-процессуальным законом и производимые в соответствии с его положениями действия уполномоченных на это должностных лиц, совершаемые в ходе производства по материалам и уголовному делу (п. 35 ст. 6 УПК).

Процессуальные действия и следственные действия соотносятся между собой как целое и часть. Следственные действия – часть процессуальных действий. Их можно рассматривать в различных аспектах.

В широком смысле следственные действия – это действия, производимые следователем в ходе расследования. В данном случае все действия, производимые следователем, являются следственными. Поскольку расследование вправе осуществлять и орган дознания (ст. 186 УПК), то указанное выше имеет отношение и к деятельности лица, производящего дознание.

В узком понимании следственные действия – процессуальные действия, направленные на собирание и проверку доказательств. В данном случае **следственные действия** – процессуальные действия, производимые уполномоченными должностными лицами и получившие детальную регламентацию в уголовно-процессуальном законе, направленные на собирание и проверку доказательств, с помощью которых устанавливаются обстоятельства, подлежащие доказыванию при производстве по материалам и уголовным делам.

Несмотря на различные подходы к определению следственных действий, им всем присущи следующие **признаки**:

– проведение уполномоченными должностными лицами и судом;

- обеспечение производства следственных действий принудительной силой государства;
- познавательная направленность;
- наличие разработанной и закреплённой в уголовно-процессуальном законе процедуры (формы).

Следственные действия *проводятся уполномоченными должностными лицами* (прокурор, начальник следственного подразделения, следователь, лицо, производящее дознание, орган дознания) *и судом*. Они являются частью процессуальных действий, которые могут проводиться только указанными должностными лицами. Другие участники уголовного процесса (потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, защитник, представитель, законный представитель и др.) не вправе проводить следственные действия, но могут заявлять ходатайства об их производстве.

С целью *обеспечения производства следственных действий* к лицам, участвующим в их производстве, в случае неисполнения ими возложенных на них обязанностей могут применяться меры процессуального принуждения (например, привод (ст. 130 УПК)). Свидетель, потерпевший, предупрежденные об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, могут быть привлечены к уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и т. д.

Следственные действия характеризуются *познавательной направленностью*. Они нацелены на собирание и проверку доказательств. В основе следственных действий лежат познавательный и удостоверительный аспекты. Деятельность следователя, лица, производящего дознание, является познавательной. Цель следственного действия – получение информации определенного вида и содержания из исследуемых объектов – следов преступления. Каждое конкретное следственное действие предполагает использование определенных познавательных приемов: расспрос, опрос, сравнение, измерение, моделирование, описание и т. д. Наряду с приемами логического мышления (анализ и синтез, дедукция и индукция и др.) указанные методы составляют основу любого следственного действия. Полученная информация должна быть зафиксирована в протоколе следственного действия.

Принципами уголовного процесса являются охрана личной жизни, неприкосновенность жилища и иных законных владений и т. д. Вместе с тем в случаях и порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным законом, могут проводиться такие следственные действия, как обыск, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка, прослушивание и запись переговоров, осмотр жилища и т. д., которые *ограничивают права и законные интересы граждан*, в

том числе конституционные. При производстве следственных действий должны приниматься меры к охране государственной тайны, а также к неразглашению выявленных сведений об интимных сторонах жизни участвующих в них лиц.

В уголовно-процессуальном законе *разработана и закреплена процедура (форма)* – общие правила производства следственных действий, требования, предъявляемые к протоколу следственного действия; каждому следственному действию посвящена одна или несколько статей УПК. Детальная процессуальная регламентация уголовно-процессуальной деятельности (уголовно-процессуальная форма) является одной из уголовно-процессуальных гарантий, позволяющих достигать решения задач уголовного процесса наиболее оптимальными способами при условии соблюдения прав и законных интересов участников уголовного процесса.

Следственные действия образуют **систему** – совокупность взаимосвязанных и взаимодополняющих процессуальных действий, позволяющих следователю, лицу, производящему дознание, прокурору собирать, исследовать, проверять и оценивать доказательственную информацию для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по материалам и уголовным делам.

Систему следственных действий образуют следующие процессуальные действия:

- осмотр (ст. 203–205 УПК);
- эксгумация (ст. 99, 205 УПК);
- освидетельствование (ст. 206 УПК);
- следственный эксперимент (ст. 207 УПК);
- обыск (ст. 110, 173, 208, 210–212 УПК);
- выемка (ст. 209, 210, 212 УПК);
- наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка (ст. 213 УПК);
- прослушивание и запись переговоров (ст. 214 УПК);
- допрос (ст. 215–221, 237, 244, 434 УПК);
- очная ставка (ст. 222 УПК);
- предъявление для опознания (ст. 223, 224 УПК);
- проверка показаний на месте (ст. 225 УПК);
- назначение и проведение экспертизы (гл. 26 УПК);
- получение образцов для сравнительного исследования (ст. 234 УПК).

Несмотря на приведенные выше требования, предъявляемые к любой системе, вопрос об отнесении к следственным действиям отдельных из них является дискуссионным.

Следственные действия **классифицируют** по следующим основаниям:

- по порядку производства;
- по санкционированию производства следственных действий прокурором;
- по моменту производства;
- по степени неотложности;
- по возможности производства следственных действий в ходе судебного разбирательства;
- в зависимости от получаемых сведений в ходе производства следственных действий.

По порядку производства следственные действия подразделяют:

1) на **производимые без вынесения постановления**:

- осмотр, за исключением осмотра жилища и иного законного владения, если не получено согласие собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц (ч. 7 ст. 204 УПК), и осмотра компьютерной информации, если не получено согласие обладателя информации в его отсутствие (ч. 2 ст. 204¹ УПК);
- следственный эксперимент, за исключением проведения следственного эксперимента в жилище и ином законном владении, если не получено согласие собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц (ч. 1¹ ст. 207 УПК);
- личный обыск при задержании лица или заключении его под стражу либо обыск лица, находящегося в помещении или ином месте, в котором проводится обыск (ч. 2 ст. 211 УПК);
- допрос;
- очная ставка;
- предъявление для опознания;
- проверка показаний на месте, за исключением проверки показаний в жилище и ином законном владении, если не получено согласие собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц (ч. 1¹ ст. 225 УПК);

2) на **производимые с вынесением постановления**:

- осмотр (ч. 7 ст. 204, ч. 2 ст. 204¹ УПК);
- эксгумация;
- освидетельствование;
- обыск, за исключением, если он проводится при задержании лица или заключении его под стражу, либо обыск лица, находящегося в помещении или ином месте, в котором проводится обыск (ч. 2 ст. 211 УПК);
- выемка;
- наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления;
- прослушивание и запись переговоров;

- экспертиза;
- получение образцов для сравнительного исследования.

По санкционированию производства следственных действий прокурором они разделяются:

1) на **производимые с санкции прокурора**:

а) **следственные действия, производство которых возможно только после получения санкции**:

- осмотр жилища и иного законного владения при отсутствии согласия собственника или проживающих в них совершеннолетних лиц и при условии, что жилище не является местом происшествия и осмотр проводится при отсутствии данных о том, что в жилище или ином законном владении хранятся орудия преступления, другие предметы со следами преступления, а также вещества и предметы, за хранение которых предусмотрена уголовная ответственность (ч. 7 ст. 204 УПК);

- эксгумация;
- обыск и выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую тайну (ч. 1 ст. 210 УПК);
- наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления;
- прослушивание и запись переговоров;
- проведение следственного эксперимента в жилище и ином законном владении, если не получено согласие собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц (ч. 1¹ ст. 207 УПК);
- проверка показаний в жилище и ином законном владении, если не получено согласие собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц (ч. 1¹ ст. 225 УПК);

б) **действия, производство которых в исключительных случаях возможно без санкции прокурора с последующим сообщением прокурору в течение 24 часов**:

- осмотр компьютерной информации (ч. 2 ст. 204¹ УПК);
- обыск (ч. 3 ст. 210 УПК);
- выемка (ч. 2 ст. 210, ч. 7 ст. 204 УПК);

2) на **производимые без санкции прокурора**:

- осмотр (за исключением случаев, указанных выше);
- освидетельствование;
- следственный эксперимент (за исключением случая, указанного выше);
- выемка (по общему правилу);
- личный обыск (в случаях, указанных в ч. 2 ст. 211 УПК);
- допрос;
- очная ставка;
- предъявление для опознания;

– проверка показаний на месте (за исключением случая, указанного выше);

– назначение и проведение экспертизы, за исключением помещения в государственную организацию здравоохранения или судебно-психиатрический экспертный стационар для проведения соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей (ч. 2 ст. 235 УПК);

– получение образцов для сравнительного исследования.

По моменту производства выделяют следующие следственные действия:

1) **производимые до возбуждения уголовного дела** (ч. 2 ст. 173 УПК):

– осмотр места происшествия, помещения или иного законного владения, не являющегося жилищем, компьютерной информации, трупа, местности, предметов, документов;

– освидетельствование;

– личный обыск задержанного;

– экспертиза (в случае, если выводы эксперта могут иметь существенное значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела (ч. 2 ст. 226 УПК));

– получение образцов для сравнительного исследования;

– извлечение трупа из места захоронения (эксгумация);

2) **производимые только после возбуждения уголовного дела:**

– следственный эксперимент;

– выемка;

– наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка;

– прослушивание и запись переговоров;

– допрос;

– очная ставка;

– предъявление для опознания;

– проверка показаний на месте.

По степени неотложности следственные действия подразделяют:

1) на **неотложные** (ч. 3 ст. 184, ч. 1 ст. 186 УПК):

– осмотр;

– обыск;

– выемка;

– наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления;

– прослушивание и запись переговоров;

– предъявление для опознания;

– освидетельствование;

– допрос подозреваемых, свидетелей и потерпевших;

– получение образцов для сравнительного исследования;

– назначение и проведение экспертизы;

2) на **не являющиеся неотложными:**

– эксгумация;

– следственный эксперимент;

– очная ставка;

– проверка показаний на месте.

Деление следственных действий по критерию неотложности следует из ч. 1 ст. 186 УПК, в которой речь идет о деятельности органов дознания по уголовным делам.

По возможности производства следственных действий в ходе судебного разбирательства выделяют:

1) **производимые судом с участием сторон защиты и обвинения в ходе судебного следствия** (гл. 36 УПК):

– допрос;

– назначение и проведение экспертизы;

– осмотр вещественных доказательств, местности и помещения;

– следственный эксперимент;

– предъявление для опознания;

– освидетельствование;

2) **следственные действия, производство которых судом в ходе судебного следствия не предусмотрено:**

– эксгумация;

– обыск;

– выемка;

– наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка;

– прослушивание и запись переговоров;

– проверка показаний на месте;

– получение образцов для сравнительного исследования.

В зависимости от получаемых сведений в ходе производства следственных действий их разделяют:

1) на **фиксирующие идеальные отображения совершенного преступления:**

– допрос;

– очная ставка;

– предъявление для опознания;

2) на **фиксирующие материальные следы преступления:**

– осмотр;

– эксгумация;

- обыск;
 - выемка;
 - наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка;
 - получение образцов для сравнительного исследования;
- 3) на **комбинированные** (фиксирующие идеальные и материальные следы преступления):
- проверка показаний на месте;
 - следственный эксперимент;
 - назначение и проведение экспертизы.
- Следственные действия также могут классифицироваться:
- *по последовательности* производства – первоначальные и повторные;
 - *по объему* – основные и дополнительные;
 - *по участию понятых* – следственные действия, в проведении которых участие понятых предусмотрено уголовно-процессуальным законом (ч. 7 ст. 204 УПК и др.), и действия, участие понятых в которых уголовно-процессуальным законом не предусмотрено (ст. 217, 222 УПК и др.);
 - *по участию специалиста* – с обязательным участием специалиста (например, обязательно участие педагога или психолога при допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля в возрасте до 14 лет (ч. 1 ст. 221 УПК)), и в проведении которых участие специалиста не обязательно;
 - *в зависимости от того, кто непосредственно производит действие* – действия, проводимые следователем, лицом, производящим дознание, и действия, проводимые по их поручению (экспертиза, прослушивание и запись переговоров);
 - *собственно следственные действия* (допрос, осмотр и др.) и действия, которые представляют собой *комбинирование нескольких следственных действий* (выемка, обыск могут включать в себя элементы осмотра (ч. 2 ст. 212 УПК); наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка).

Кроме того, в отдельном следственном действии можно выделить подвиды. Так, в зависимости от процессуального положения допрашиваемого лица можно выделить: допрос подозреваемого, допрос обвиняемого, допрос потерпевшего, допрос свидетеля, допрос эксперта.

Председатель Следственного комитета или лицо, исполняющее его обязанности, при производстве предварительного следствия следователем Следственного комитета по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, а также о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 210, ч. 1 и 2 ст. 211, ч. 1 ст. 235, ч. 3 ст. 281, ч. 3 ст. 282, ч. 2 ст. 424,

ч. 2 ст. 425, ч. 1 и 2 ст. 426, ч. 2 ст. 427, ст. 428, 429, ч. 1 ст. 431, ч. 1 и 2 ст. 432 и ч. 1 ст. 455 УК, вправе вынести мотивированное постановление о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога; о проведении обыска, осмотра жилища или иного законного владения; о наложении ареста на имущество, находящееся в жилище и ином законном владении, на почтово-телеграфные и иные отправления и их выемке, выемке документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; о прослушивании и записи переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров; об извлечении трупа из места захоронения (эксгумации); о помещении подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, в судебно-психиатрический экспертный стационар; об отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности в случаях и порядке, установленных уголовно-процессуальным законом. Указанное постановление не требует санкционирования прокурором. Копия соответствующего постановления в течение 24 часов направляется Генеральному прокурору или лицу, исполняющему его обязанности (ч. 5 ст. 35 УПК).

Председатель Комитета государственной безопасности или лицо, исполняющее его обязанности, при производстве предварительного следствия по уголовным делам следователем Комитета государственной безопасности в соответствии с подследственностью, определенной ст. 182 УПК, а также при производстве дознания по уголовным делам вправе вынести мотивированное постановление о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, запрета определенных действий, залога; о проведении обыска, осмотра жилища или иного законного владения; о наложении ареста на имущество, находящееся в жилище и ином законном владении, на почтово-телеграфные и иные отправления и их выемке, выемке документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; о прослушивании и записи переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров; об извлечении трупа из места захоронения (эксгумации); о помещении подозреваемого или обвиняемого, не содержащихся под стражей, в судебно-психиатрический экспертный стационар; об отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности в случаях и порядке, установленных уголовно-процессуальным законом. Указанное постановление не требует санкционирования прокурором. Копия соответствующего постановления в течение 24 часов направляется Генеральному прокурору или лицу, исполняющему его обязанности (ч. 6 ст. 38 УПК).

Система следственных действий формировалась длительное время, однако она носит открытый характер, допускается ее пополнение новыми элементами.

Значение следственных действий состоит в том, что они, будучи детально регламентированными в уголовно-процессуальном законе, являются основным (но не единственным) средством установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

13.2. Общие правила производства следственных действий. Протокол следственного действия

Общие правила производства следственных действий регламентированы ст. 192 и 193 УПК.

Производство следственных действий должностным лицом, осуществляющим производство по материалам и уголовному делу. По общему правилу следственные действия по уголовному делу вправе производить следователь, лицо, производящее дознание, в производстве которых находятся материалы проверки по заявлению (сообщению) о преступлении либо уголовное дело. Кроме того, следственные действия по уголовному делу, не находящемуся в производстве, вправе производить прокурор (п. 3 ч. 5 ст. 34 УПК); начальник следственного подразделения (ч. 2 ст. 35 УПК); начальник органа дознания (ч. 4 ст. 38 УПК); следователь и лицо, производящее дознание, в порядке выполнения поручения (ч. 4 ст. 184 УПК); следователь, входящий в состав следственной группы (ст. 185 УПК); орган дознания, выполняющий поручение следователя (ч. 7 ст. 36, ч. 4 ст. 186 УПК). Наконец, необходимо иметь в виду полномочия Председателя Следственного комитета (ч. 5 ст. 35 УПК) и Председателя Комитета государственной безопасности (ч. 6 ст. 38 УПК).

Лицо, производящее дознание, следователь самостоятельны как в выборе следственного действия, так и в определении необходимости его производства. Вместе с тем инициатива о производстве тех или иных следственных действий может исходить от прокурора (п. 15 ч. 5 ст. 34 УПК), государственного обвинителя (ч. 6 и 7 ст. 34 УПК), начальника следственного подразделения (ч. 2 ст. 35 УПК), руководителя следственной группы (ч. 2 ст. 185 УПК), начальника органа дознания (ч. 4 ст. 38 УПК). Наконец, следственные действия могут производиться по ходатайству участников уголовного процесса (гл. 15 УПК).

Запрет на производство следственных действий в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. Ночное время –

промежуток времени с 22 до 6 часов по местному времени (п. 16 ст. 6 УПК). Такое требование обусловлено принципами уголовного процесса (ст. 10–14 УПК). Однако данное положение – правило с исключениями. В случаях, не терпящих отлагательства, следственные действия производятся и в ночное время (ч. 2 ст. 192 УПК).

Производство всех следственных действий после возбуждения уголовного дела. Перечень следственных действий, производимых до возбуждения уголовного дела, установлен ч. 2 ст. 173 УПК.

Удостоверение следователем, лицом, производящим дознание, в личности лиц, участвующих в следственном действии, и разъяснение им прав и обязанностей, а также порядка производства следственного действия (ч. 4 и 5 ст. 193, ст. 195 УПК). Бесправных участников в уголовном процессе не существует. Лицо, принимающее участие в следственном действии, должно понимать его сущность. Участникам следственного действия для ознакомления предъявляется протокол следственного действия, при этом они вправе делать замечания и дополнения, которые вносятся в протокол.

К участию в производстве следственного действия наиболее часто привлекаются специалист (ст. 200 УПК), переводчик (ст. 201 УПК), понятые (ст. 202 УПК). По усмотрению органа уголовного преследования понятые могут участвовать в производстве следственных действий и в случаях, не предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ч. 1 ст. 202 УПК).

Допуская специалиста к участию в процессуальном действии, следователь должен удостовериться в его компетентности, разъяснить специалисту его права и ответственность, предусмотренные ст. 62 УПК. В экспертных организациях такое удостоверение происходит при принятии на работу, где специалисту присваиваются допуск к работе и квалификация. В этом случае следователю достаточно удостовериться, что специалист работает в соответствующей экспертной организации. В отсутствие необходимых специалистов в экспертных организациях и при наличии иного специалиста удостоверение в его компетенции полностью возлагается на следователя.

Вызов лица, оказывающего или оказывавшего содействие на конфиденциальной основе органу, уполномоченному законом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, или лица, в отношении которого применены меры по обеспечению безопасности, для производства следственных действий осуществляется через орган, уполномоченный законом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, или государственный орган, которому поручено применение мер по обеспечению безопасности.

Применение при производстве следственных действий технических средств и использование научно обоснованных способов обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств (ч. 3 ст. 192 УПК). Закон не содержит (и не может содержать) перечня технических средств, которые могут применяться при производстве по материалам и уголовным делам. Ими могут быть как простейшие (измерительная линейка, рулетка), так и сложные технические (металлоискатели, газоанализаторы и т. д.) средства и устройства. Применение таких средств и способов другими участниками следственного действия допускается с разрешения следователя, лица, производящего дознание.

В литературе подчеркивается, что существует прямая зависимость эффективности расследования преступлений и подтверждения собранных доказательств в суде от уровня достижений науки, техники и внедрения их в практику противодействия преступности.

Возможность привлечения к участию в следственных действиях работника органа дознания (ч. 4 ст. 192 УПК). Например, сотрудники милиции могут привлекаться для охраны места происшествия, конвоирования подозреваемого, обвиняемого. При проведении следственного эксперимента в ходе расследования дорожно-транспортного происшествия привлекаются сотрудники ГАИ.

Продолжительность следственного действия законом не установлена. Это обуславливается обстоятельствами уголовного дела, однако исключением из общего правила является продолжительность допроса (ч. 2 ст. 215, ч. 1 ст. 434 УПК). Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, прослушивание и запись переговоров не могут осуществляться свыше срока предварительного расследования уголовного дела (ч. 5 ст. 213, ч. 4 ст. 214 УПК).

Составление протокола следственного действия в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания. Все без исключения следственные действия при их производстве основаны на уголовно-процессуальном принуждении. Меры принуждения в следственном действии сопутствуют правовым обязанностям его участников и служат гарантией выполнения этих обязанностей.

Производство следственных действий – основной способ собирания доказательств. От законности и обоснованности произведенных следственных действий зависит, будут ли полученные доказательства признаны допустимыми и использованы в доказывании.

Законными и обоснованными могут быть признаны только те следственные действия, для производства которых имеются фактические основания.

Основанием для производства следственного действия является наличие фактических данных (доказательств), полученных в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом. По общему правилу производство следственных действий на основании лишь оперативно-розыскных данных недопустимо (они носят факультативный характер).

Нередко следственные действия производятся в случаях, не терпящих отлагательства, когда доказывание только началось и в уголовном деле доказательства (как основание для производства следственных действий) отсутствуют либо их недостаточно.

При производстве некоторых следственных действий требуется вынесение **постановления** (обычно, когда ограничиваются конституционные права физических и юридических лиц). Постановление – процессуальный документ, которым оформляется решение органа, ведущего уголовный процесс.

По общему правилу при производстве следственного действия составляется **протокол** – документ информационно-удостоверительного характера. Однако и из этого правила имеются исключения. Так, не составляется протокол при назначении и проведении экспертизы. При наложении ареста на почтово-телеграфные и иные отправления осмотр может не проводиться (и, соответственно, выемка). Аналогично и при прослушивании и записи переговоров (а если имеет место, то документ называется «протокол осмотра и прослушивания фонограммы»).

Во всех остальных случаях при производстве следственных действий составляется протокол.

Протокол следственного действия составляется в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания. После окончания следственного действия протокол может составляться при проведении проверки показаний на месте, следственного эксперимента, осмотра участков местности. Это обусловлено наличием проблем организационного и технического характера (невозможность составления протокола в ходе движения, из-за плохих погодных условий и т. д.). Кроме того, на практике протокол составляется непосредственно после производства следственного действия при применении технических средств (звуко- и видеозаписи) – при допросе, очной ставке.

Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств (набран на компьютере и распечатан с помощью принтера).

Для обеспечения полноты протокола могут быть применены стенографирование, киносъемка, звуко- и видеозапись. Стенографическая

запись, материалы киносъемки, звуко- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

Если при производстве следственного действия применялись научно-технические средства обнаружения и закрепления следов преступления (фотографирование, киносъемка, звуко- и видеозапись, изготовление слепков и оттисков следов и т. д.), составлялись чертежи, схемы, планы, то в протоколе должны быть указаны также технические средства, примененные при производстве соответствующего следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты. В протоколе также должно быть отмечено, что перед применением технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия.

Стенографирование и киносъемка (а в последнее время и звукозапись – без видеозаписи) на практике при производстве следственных действий не используются. В последнее время цифровые технологии практически вытеснили обычную фотографию, в том числе в уголовном процессе. Цифровая фотография значительно расширяет возможности запечатлевающей и исследовательской сторон криминалистической фотографии. При ее применении исключается лабораторная обработка материалов, сокращается количество расходных материалов. Применение цифровых фотографий с оптоэлектронной световоспринимающей поверхностью открывает широкие возможности по преобразованию изображений запечатлеваемых объектов. Полученные изображения можно легко и быстро редактировать, копировать без потери качества, пересылать по сетям цифровых коммуникаций.

В протоколе указываются место и дата производства следственного действия, время его начала и окончания с точностью до минуты, должность и фамилия лица, составившего протокол, а также фамилия, имя, отчество каждого лица, участвующего в производстве следственного действия, а в необходимых случаях его адрес и другие данные о личности. В протоколе излагаются действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные и имеющие значение для уголовного дела обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве следственного действия. Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Все внесенные в протокол замечания, дополнения и исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц.

Протокол подписывается следователем, лицом, производящим дознание, допрошенным лицом, переводчиком, специалистом, понятыми и другими лицами, участвовавшими в производстве следственного действия.

К протоколу прилагаются носители информации, в том числе фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, видеограммы, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также изъятые при этом предметы.

При необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, членов семей, близких родственников и иных лиц, которых они обоснованно считают близкими, следователь, лицо, производящее дознание, вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель, свидетель, не приводить данные об их личности. В этом случае следователь, лицо, производящее дознание, обязаны вынести постановление, в котором излагаются причины принятого решения о сохранении в тайне данных о личности участника следственного действия, указываются вымышленные персональные данные и приводится образец подписи, которые они будут использовать в протоколах следственных действий с его участием.

13.3. Осмотр

Осмотру, эксгумации, освидетельствованию и следственному эксперименту посвящена гл. 23 УПК.

Часто доказывание вины конкретного лица в совершении преступления традиционно основывается на показаниях допрошенных лиц, заключениях экспертов. Иногда ранее допрошенные лица отказываются от своих показаний либо изменяют их, что приводит к прекращению уголовного преследования либо постановлению оправдательного приговора.

В этой связи важное теоретическое и практическое значение приобретает проблема дальнейшей объективизации доказывания посредством максимального использования материальных следов, обнаруживаемых при производстве следственных действий.

Осмотр является одним из наиболее часто используемых средств в арсенале следователя в деле обнаружения и собирания материальных следов преступления.

Осмотр – следственное действие, состоящее в непосредственном восприятии и фиксации следователем, лицом, производящим дознание, следов преступления и иных материальных объектов в целях обнару-

жения следов преступления и иных материальных объектов, выяснения других обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Суть осмотра заключается в непосредственном восприятии, обнаружении, изучении и фиксации должностным лицом, осуществляющим производство по уголовному делу, состояний, свойств и признаков материальных объектов, предположительно связанных с совершением и сокрытием преступления. В процессе осмотра эмпирическое познание дополняется логическим мышлением, а также анализом и оценкой осматриваемых объектов.

Основанием для проведения осмотра места происшествия, труп, местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов, документов, компьютерной информации является наличие достаточных данных полагать, что в ходе этих следственных действий могут быть обнаружены следы преступления и иные материальные объекты, выяснены другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела. В отличие от допроса, очной ставки при проведении осмотра должностное лицо рассчитывает получить *материальные следы* преступления.

Целями осмотра являются:

- непосредственное изучение обстановки для выяснения характера и обстоятельств расследуемого деяния;
- обнаружение, фиксация, изъятие следов преступления (вещественных доказательств);
- установление обстоятельств, способствующих совершению преступления;
- процессуальное закрепление следов.

При производстве по уголовным делам могут проводиться различные виды осмотра. **Классификация** осмотров проводится по различным основаниям:

1) *по объектам осмотра*:

- осмотр местности (ст. 203 УПК);
- осмотр помещения (ст. 203 УПК);
- осмотр жилища и иного законного владения (ч. 7 ст. 204 УПК);
- наружный осмотр трупа (его частей) (ст. 205 УПК);
- осмотр предметов, могущих быть вещественными доказательствами (ч. 1 ст. 97, ст. 203, ч. 2 ст. 212 УПК);
- осмотр документов, могущих быть вещественными доказательствами (ч. 1 ст. 97, ст. 203 УПК);
- осмотр компьютерной информации (ст. 204¹ УПК);
- осмотр животных и их трупов;
- осмотр тела живого человека (освидетельствование) (ст. 206 УПК);
- осмотр почтово-телеграфной корреспонденции (ст. 213 УПК);
- осмотр фонограммы (ч. 6 ст. 214 УПК).

2) *по объему*:

- основной;
- дополнительный;

3) *по последовательности*:

- первоначальный;
- повторный.

Осмотр места происшествия, помещения или иного законного владения, не являющегося жилищем, компьютерной информации, трупа, местности, предметов, документов и освидетельствование могут проводиться до возбуждения уголовного дела (ч. 2 ст. 173 УПК).

Обязательным **участником осмотра** является *должностное лицо* (следователь, начальник органа дознания, лицо, производящее дознание, прокурор), которое принимает решение о его проведении и непосредственно его осуществляет.

По общему правилу участие *понятых* в осмотре необязательно.

В необходимых случаях приглашаются *специалисты*. Осмотр места происшествия, как правило, проводится с участием специалиста – эксперта-криминалиста. Специалист рассматривается как помощник, консультант следователя. Он работает в соответствии с указаниями и под руководством следователя, помогая ему в обнаружении, фиксации и изъятии следов и других вещественных доказательств. По ходу осмотра специалист обращает внимание следователя на все особенности данного происшествия, дает необходимые пояснения по поводу выполняемых им действий и консультирует следователя по отдельным вопросам, возникающим у последнего в процессе осмотра места происшествия.

К участию в осмотре следователь вправе привлечь *подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля* (ч. 5 ст. 204 УПК), а также *сотрудника органа дознания* (ч. 4 ст. 192 УПК).

Следователь обязан разъяснить всем участникам их права и обязанности (ст. 195 УПК). Если в ходе проведения осмотра планируется использование научно-технических средств, то перед их применением следователь уведомляет об этом участников осмотра.

Лица, участвующие в осмотре, вправе обращать внимание следователя на все, что, по их мнению, может способствовать выяснению обстоятельств уголовного дела (ч. 6 ст. 204 УПК).

Осмотр осуществляется на месте производства следственного действия. Если для проведения осмотра потребуется продолжительное время или осмотр объектов затруднен, объекты должны быть изъяты, упакованы, опечатаны и без повреждений доставлены в другое удобное для осмотра место (ч. 1 ст. 204 УПК). Изъятию подлежат только те объекты, которые могут иметь отношение к уголовному делу.

При невозможности или нецелесообразности изъятия объекта, содержащего компьютерную информацию, имеющую значение для уголовного дела или материалов проверки, при осмотре может осуществляться ее копирование (фиксация) в отображаемой форме, в том числе создание образа носителя компьютерной информации. При копировании (фиксации) компьютерной информации должны обеспечиваться условия, исключающие возможность ее утраты, использоваться процедуры и методы, обеспечивающие действительность копируемой (фиксируемой) компьютерной информации. Об осуществлении копирования (фиксации) компьютерной информации в протоколе делается запись.

По общему правилу вынесение постановления о проведении осмотра не требуется.

Протокол осмотра составляется в соответствии с требованиями, которые предъявляются к протоколу следственного действия (ст. 193 и 194 УПК).

Описание местности, объекта и т. д. осуществляется от общего к частному, например: «Объектом осмотра является квартира №... дома №... по ул. Восточной в г. Минске. Квартира находится в третьем подъезде на шестом этаже, расположена справа при выходе из лифта...».

При описании предметов необходимо указывать наименование, материал, размеры, при необходимости – вес, форму, окраску, иные особенности (в зависимости от объекта осмотра).

При осмотре документа указываются наименование, внешний вид, при необходимости – размеры, реквизиты (где, когда, кем, кому выдан, наличие печати, подписи) и та часть содержания документа, которая имеет значение для уголовного дела.

При осмотре животных в протоколе необходимо отразить вид животного, породу, масть, пол, возраст, отметины (принадлежность, например, тавро, бирка), индивидуальные признаки и т. д.

Подробно в протоколе указывают на обстоятельства, предметы, которые могут иметь значение для уголовного дела (наличие взлома, следы орудий преступления, подробное описание предметов, которые изымаются).

Протокол должен быть объективным описанием всего обнаруженного в ходе осмотра, и в нем не должны содержаться объяснения, толкования обнаруженных фактов, явлений, изложения представлений следователя о механизме образования тех или иных обнаруженных следов.

Протокол осмотра состоит из трех частей: вводной, описательной и заключительной.

В вводной части протокола отражаются:

– наименование документа («протокол осмотра места происшествия», «протокол осмотра предметов» и т. д.);

- время начала и окончания осмотра;
- должность, специальное звание (классный чин), фамилия и инициалы лица, составившего протокол;
- основания проведения осмотра (сообщение или заявление о преступлении, ссылка на материалы проверки либо уголовного дела);
- фамилия, имя, отчество понятых (если они участвуют в проведении осмотра), их адреса регистрации, номера телефонов;
- должность, фамилия и инициалы иных участвующих в осмотре лиц (специалист, оперуполномоченный, участковый инспектор милиции, владелец жилища и др.);
- ссылки на статьи УПК, регламентирующие проведение осмотра, а также объект осмотра;
- отметка о разъяснении прав и обязанностей участникам следственного действия, а также порядка проведения осмотра;
- научно-технические средства, применяемые в ходе осмотра, условия и порядок их использования;
- условия проведения осмотра (погода, температура окружающей среды, освещенность).

В описательной части протокола излагаются обстоятельства, установленные в ходе осмотра. Если проводится осмотр места происшествия (осмотр жилища, участка местности), то описательная часть начинается с указания координат места происшествия. Описание местности, объекта осуществляется от общего к частному. В случае составления в ходе осмотра схемы в протоколе допустима отсылка к имеющимся на ней обозначениям.

Заключительная часть протокола содержит:

- перечень предметов, изъятых в ходе осмотра, с указанием места их обнаружения, способа упаковки (изъятые объекты упаковываются, опечатываются за подписью следователя и лиц, участвующих в осмотре);
- указание на применение фотосъемки, аудио- и видеозаписи (в последнем случае протокол осмотра должен содержать отметку о том, что видеозапись воспроизведена участникам осмотра);
- отметку о составленных планах, чертежах, схемах, изготовленных слепках, оттисках следов (указанные приложения к протоколу имеют доказательственное значение лишь в случае, если они отражены в протоколе осмотра);
- отметку о том, что протокол прочитан вслух лицом, его составившем, либо выполнена собственноручная запись участников о прочтении протокола;
- внесенные в протокол замечания, дополнения и исправления, которые должны быть удостоверены подписями лиц, внесших их.

Протокол подписывается всеми участниками следственного действия, при этом понятые подписывают каждую страницу протокола.

При составлении протокола осмотра места происшествия чаще допускаются следующие ошибки:

- дописки, записи различными чернилами (без указания причин);
- небрежность, неразборчивый почерк;
- отсутствие в протоколе подписей участников, указаний на приложения, схемы, планы;
- нарушение последовательности осмотра (отсутствие логики при описании наблюдаемых объектов).

Рассмотрим особенности проведения некоторых видов осмотра.

Осмотр места происшествия – сложное следственное действие, начинающееся с локализации данного места на местности и состоящее из скрупулезного осмотра объектов вещного мира, составляющих его обстановку, поиска и фиксации следов, оставленных преступником.

Под **местом происшествия** понимается участок местности или помещение, где непосредственно произошло событие, подлежащее следственному осмотру. Обычно таким событием считается какое-либо преступление (убийство, изнасилование, кража и т. д.). Однако понятие «происшествие» шире понятия «преступление», так как, например, происшествием является не только убийство, но также самоубийство и несчастный случай (казус). Местом происшествия будет как место совершения какого-либо общественно опасного деяния (причинение телесных повреждений, кража и т. д.), так и место обнаружения трупа, похищенных предметов с прилегающей территорией.

Промедление с осмотром места происшествия может привести к изменению обстановки, невозможной утрате следов и иных вещественных доказательств, что значительно затрудняет дальнейшее расследование. Упущения и ошибки, допущенные при организации и проведении осмотра места происшествия (как и других неотложных действий), как правило, в дальнейшей работе восполнить или исправить очень трудно или невозможно.

Своевременно, полно и правильно проведенный осмотр места происшествия позволяет выяснить:

- сущность происшедшего события (преступления);
- место и время его совершения;
- число лиц, участвовавших в событии;
- мотивы и цели преступления;
- способ совершения преступления;
- действия преступников на месте происшествия, пути их прихода и ухода;

– физические и психические особенности погибшего, возможные действия пострадавшего перед смертью (если преступное действие было направлено на человека) и др.

Осмотр жилища и иного законного владения проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц или по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя, которое должно быть предъявлено до начала осмотра, и с участием понятых. Если жилище или иное законное владение являются местом происшествия либо хранения орудий и средств совершения 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 следователя, органа дознания без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре.

Под **жилищем** следует понимать помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания людей (индивидуальный дом, квартира, комната в гостинице, дача, садовый домик и т. п.), а также те его составные части, которые используются для отдыха, хранения имущества либо для удовлетворения иных потребностей человека (балконы, застекленные веранды, кладовые и т. п.). В понятие «жилище» не могут включаться помещения, не приспособленные для постоянного или временного проживания (например, обособленные от жилых построек погреб, амбары, гаражи и другие хозяйственные помещения) (п. 28 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 21 декабря 2001 г. № 15 «О применении судами уголовного законодательства по делам о хищениях имущества»).

Под **законными владениями** граждан понимаются иные, обособленные от жилых построек строения (земельные участки, гаражи, погреба, амбары и другие хозяйственные постройки).

Под **случаями, не терпящими отлагательства**, понимаются ситуации, когда отложение осмотра места происшествия ведет к утрате доказательств. Например, следы преступления разрушатся сами по себе, будут смыты, стерты в силу непреодолимых сил.

При осмотре жилища и иного законного владения должно быть обеспечено присутствие проживающего в нем совершеннолетнего лица. В случае невозможности его присутствия приглашаются представители организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа. При невозможности обеспечить присутствие указанных лиц при проведении осмотра жилища или иного законного владения, которые являются местом про-

исшествия либо хранения орудий и средств совершения преступления, других предметов со следами преступления, допускается проведение осмотра без участия указанных лиц.

Осмотр *в помещении организации* проводится в присутствии представителей администрации, а в местах, где хранятся материальные ценности, – в присутствии представителей администрации или материально ответственного лица. В случае отказа указанных лиц от присутствия при проведении осмотра либо невозможности их прибытия к месту его проведения в оговоренное с органом уголовного преследования время осмотр может быть проведен в присутствии иного лица, определенного администрацией, а при его отсутствии – в присутствии представителя местного исполнительного и распорядительного органа (ч. 9 ст. 204 УПК).

Осмотр *в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями*, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств, учреждений и их семьи, может проводиться только по просьбе или с согласия главы соответствующего представительства или учреждения и в его присутствии (ч. 10 ст. 204 УПК). Такое согласие испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь. При проведении осмотра обязательно присутствие прокурора и представителя этого министерства (ч. 11 ст. 204 УПК).

Наружный *осмотр трупа на месте его обнаружения* проводят следователь, лицо, производящее дознание, как правило, с участием специалиста в области судебной медицины. Для осмотра трупа могут привлекаться также другие специалисты.

Для того чтобы ничего не упустить и выявить максимально возможное количество данных, следует проводить осмотр трупа в следующей последовательности:

- местоположение трупа;
- поза трупа и расположение отдельных частей тела;
- предметы на трупе и в непосредственной близости от него;
- одежда и обувь;
- общие данные о трупе;
- трупные изменения;
- признаки переживания тканей;
- региональный осмотр трупа и описание повреждений;
- ложе трупа.

Наиболее типичные *недостатки при проведении следователями осмотров мест происшествий и трупов* являются:

– неосуществление привязки к местности мест происшествий и обнаруженных трупов, необоснованно сужение границ осмотра, выполнение планов и схем к протоколам ненадлежащего качества;

– использование не в полной мере криминалистической техники (детальной фотографии);

– включение в один протокол нескольких видов осмотров, проведенных в разное время и в различных местах (место происшествия, труп в морге, одежда с трупа);

– проведение осмотров мест происшествий без участия необходимых специалистов;

– изъятие в ходе осмотра предметов без отражения их индивидуальных особенностей и точного места изъятия и т. д.

Во время осмотра трупа осматриваются и обследуются также орудия и предметы, находящиеся на трупе, предметы и документы, обнаруженные в карманах одежды, и т. д. Неопознанные трупы при их осмотре подлежат обязательному фотографированию и дактилоскопированию (ч. 2 ст. 205 УПК).

От юридически грамотного и полного *осмотра места дорожно-транспортного происшествия* во многом зависит успех в расследовании данной категории дел. Под местом дорожно-транспортного происшествия понимается ограниченный по периметру участок дороги (проезжая часть, обочина, тротуар, полоса отвода и др.), на котором расположены объекты, относящиеся к дорожно-транспортному происшествию (транспортные средства, отделившиеся детали транспортных средств, выпавший груз, осыпи грунта, стекла, потеки жидкости, следы перемещения транспортных средств и т. д.).

Ряд особенностей имеет осмотр при расследовании преступлений в сфере *компьютерной информации*¹.

Серьезным негативным последствием компьютеризации общества являются преступления в сфере компьютерной информации.

Под **компьютерной информацией** понимается информация, хранящаяся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, обрабатываемая компьютерной системой либо передаваемая в пространстве с помощью любых программно-технических средств (ч. 18 ст. 4 УК).

Расследование преступлений в сфере компьютерной информации сопряжено с немалыми сложностями, обусловленными особенностями совершения преступлений данного вида. Эти преступления характеризуются латентностью, быстротечностью, сложностью своего механиз-

¹ См.: Организация расследования преступлений в сфере высоких технологий : учеб. пособие / П.В. Гридюшко [и др.] ; под общ. ред. И.Г. Мухина. Минск : Акад. МВД, 2017. 139 с.

ма. Существенное условие успешного расследования преступлений в сфере компьютерной информации – своевременный и качественно проведенный осмотр места происшествия. Данные, полученные в ходе осмотра, имеют большое значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, квалификации деяния, выявления лиц, причастных к совершению преступления.

Осмотр компьютерной информации проводится на месте производства следственного действия.

Осмотр компьютерной информации, доступ к которой осуществляется посредством аутентификации пользователя либо которая содержит информацию о частной жизни лица, сведения, составляющие охраняемую законом тайну, или иную информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено, проводится только с согласия обладателя информации и в его присутствии или по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя. Без санкции прокурора осмотр компьютерной информации, хранящейся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, проводится в случаях, если они были изъяты при производстве санкционированных прокурором процессуальных действий.

Кроме того, в случаях, не терпящих отлагательства, осмотр компьютерной информации может быть проведен по постановлению следователя, органа дознания без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре.

В ходе осмотра компьютерной информации следователем, органом дознания могут производиться действия, предусмотренные функционалом информационных систем, информационных ресурсов, а также использоваться научно-технические средства, оборудование, аппаратура, приборы, компьютерные программы.

В протоколе осмотра компьютерной информации должны быть указаны использованные научно-технические средства, оборудование, аппаратура, приборы, компьютерные программы и описаны порядок осуществления доступа к компьютерной информации, произведенные в ходе осмотра действия и полученные результаты.

Осмотр не только одно из часто используемых средств в собирании доказательств, но и одно из наиболее эффективных. Именно в ходе осмотра во многих случаях еще до возбуждения уголовного дела следователь, лицо, производящее дознание, получают данные, которые впоследствии фигурируют в деле в качестве вещественных доказательств. Нарушения, допущенные при осмотре, влекут за собой исключение доказательств ввиду того, что они получены с нарушением уголовно-процессуального закона.

13.4. Эксгумация

Эксгумация (от лат. ex – из и humus – земля) – извлечение трупа из места захоронения при необходимости его осмотра, проведения экспертизы в связи с расследованием уголовного дела.

Законодательство в области погребения и похоронного дела основывается на Конституции и состоит из Закона Республики Беларусь от 12 ноября 2001 г. № 55-3 «О погребении и похоронном деле», иных актов законодательства и международных договоров Республики Беларусь, в том числе в области увековечения памяти о погибших при защите Отечества и сохранения памяти о жертвах войн.

Погребение – действия по захоронению, включающие выбор места погребения, подготовку тела (останков) умершего к кремации либо захоронению, кремацию тела (останков) умершего и перевозку тела (останков) умершего либо урны с прахом (пеплом) к месту погребения, организацию похорон, предоставление иных сопутствующих услуг.

Захоронение – помещение тела (останков) умершего (погибшего) в землю на кладбище, в склеп либо помещение урны с прахом (пеплом) в колумбарий, в землю на кладбище, в склеп.

Место погребения – земельный участок с размещенными на нем отдельными могилами, склепами, кладбищем, колумбарием (ст. 1 Закона Республики Беларусь «О погребении и похоронном деле»).

В юридической литературе дается следующая **классификация** эксгумаций:

- 1) *проводимые с официального разрешения (правомерные)*:
 - в связи с расследованием преступлений;
 - в связи с переносом кладбища с одного места на другое;
 - с целью опознания личности захороненного трупа (случаи, не связанные с расследованием преступлений);
 - в связи с переносом трупа с одного места на другое;
 - в связи с научно-историческими целями;
- 2) *проводимые без официального разрешения*:
 - извлечение из земли захороненного трупа при различного рода работах, при разборке (сносе) старых зданий и т. д.;
 - извлечение трупа с сексуальными целями (некрофилия);
 - извлечение трупа с целью надругательства над трупом из хулиганских побуждений;
 - извлечение трупа с целью получения выкупа, а также по религиозным и иным фанатичным мотивам.

В основном эксгумация проводится при расследовании преступлений.

Органы следствия, дознания и суда интересуют эксгумация трупа с целью установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по расследуемому уголовному делу. Следователь конкретно знает, в связи с чем должна проводиться эксгумация. Термин «следственная эксгумация» используется только для обозначения соответствующего следственного действия, а не для любого извлечения трупа из земли, случайного, в том числе преступного.

Следственная эксгумация – процессуальное действие, заключающееся в извлечении трупа (останков) умершего человека из места захоронения в целях его осмотра.

Такое определение вытекает из буквального толкования ч. 3 ст. 205 УПК.

Нельзя рассматривать как место захоронения закапывание трупа в лесу, поле и иных местах с целью сокрытия следов преступления, противодействия расследованию преступления. Если при производстве по уголовному делу возникает необходимость извлечения трупа из такого «захоронения», то это должно осуществляться в рамках осмотра местности и трупа (этому может предшествовать проведение проверки на месте)¹.

Следственная эксгумация проводится *в следующих случаях*:

- труп перед захоронением не подвергался судебно-медицинской экспертизе либо она была проведена, но ее выводы вызывают сомнение;
- труп исследовался судебно-медицинским экспертом, но отдельные положения представленного заключения противоречат материалам следствия и вызывают сомнения;
- у следователя возникли новые вопросы, на которые можно получить ответы только после дополнительного исследования трупа (в указанных случаях осмотр трупа можно рассматривать как этап, предшествующий судебно-медицинской экспертизе трупа);
- труп (либо предметы при нем, одежду на нем) необходимо предъявить для опознания;
- существует цель, обусловленная конкретными обстоятельствами расследуемого преступления (например, для изъятия одежды, надетой на трупе, а также других предметов, могущих быть вещественными доказательствами);

¹ В литературе указывается, что если при каких-либо неординарных условиях труп захоронен не на кладбище, а в ином месте (при катастрофах, военных действиях, природных бедствиях), то извлекать его следует по правилам эксгумации (см.: Николаев П.А., Орлов А.Ф. Некоторые процессуальные проблемы эксгумации // Следователь. 2009. № 8. С. 14).

– труп необходимо идентифицировать (дактилоскопировать труп или взять образцы для сравнительного исследования (волосы, мышечную ткань и т. д.)).

Эксгумация всегда нацелена на собирание доказательств, без этого извлечение трупа из места его захоронения лишено смысла. Эксгумация проводится при расследовании таких преступлений, как убийство, причинение смерти по неосторожности, доведение до самоубийства, причинение тяжких телесных повреждений, повлекших по неосторожности смерть потерпевшего, нарушение правил дорожного движения или эксплуатации автодорожных транспортных средств и т. д.

В связи с тем что эксгумация всегда проводится с целью осмотра (лишь такая цель закреплена в законе), некоторые авторы не относят эксгумацию к самостоятельному следственному действию. В связи с чем необходимо остановиться на следующем:

- могут иметь место случаи, когда при эксгумации обнаруживается, что труп в месте захоронения отсутствует. В такой ситуации осмотр трупа не проводится, однако, несомненно, что в результате данного следственного действия получена информация (фактические данные), имеющая значение для уголовного дела;
- как отмечено выше, эксгумация может проводиться не только обязательно с целью осмотра;
- хотя гл. 23 «Осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент» УПК не содержит в своем названии слово «эксгумация», в ст. 99 УПК протокол эксгумации дан в перечне протоколов следственных действий.

При необходимости извлечения трупа из места захоронения (эксгумации) для осмотра Председатель Следственного комитета, Председатель Комитета государственной безопасности или лица, исполняющие их обязанности, а также следователь выносят постановление. Постановление следователя должно быть санкционировано прокурором или его заместителем. Постановление обязательно для администрации места захоронения, членов семьи и родственников умершего.

Извлечение трупа из места захоронения и его осмотр проводятся, как правило, с участием **специалиста** в области судебной медицины. Обычно привлекается и специалист (эксперт-криминалист).

Участие **понятых** при эксгумации необязательно. Ход и результаты эксгумации и осмотра целесообразно фиксировать с помощью звуко- и видеозаписи.

В **протоколе** эксгумации (помимо общих требований к составлению протокола следственного действия) необходимо отражать:

- название населенного пункта и название кладбища;

– где именно на этом кладбище находится могила, которую предстоит вскрыть для эксгумации трупа;

– чьи могилы, судя по надписям на надгробиях, находятся слева, справа, впереди и позади той могилы, которую предстоит разрыть для эксгумации (следует сделать обзорную фотосъемку или видеозапись);

– описание могилы: внешний вид ограды, могильного холма, надгробия; точно записать в протоколе, какие надписи есть на надгробии; сделать фотоснимки могилы до начала ее разрытия;

– описание процедуры уборки цветов, венков с могилы, снятия надгробия, начала раскопок;

– состояние грунта (рыхлый, вязкий, слежавшийся, смерзшийся и т. д.), целесообразно взять образцы грунта из могилы над и под гробом, особенно в случаях, когда предполагается, что причиной смерти покойного стало отравление (образцы могут пригодиться при судебно-медицинской экспертизе);

– глубина нахождения гроба;

– факт извлечения гроба, описание его внешнего вида, в том числе повреждения, возникшие во время пребывания в земле;

– подробное описание трупа и одежды на нем (если труп направляется в морг для проведения судебно-медицинской экспертизы, то это также должно быть отражено в протоколе);

– указание на время закапывания гроба и приведение могилы в первоначальное состояние.

13.5. Освидетельствование

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

Под **особыми приметами** понимают:

– врожденные или приобретенные *аномалии анатомического строения тела живого лица* – укороченность конечностей, шестипалость или отсутствие одного или нескольких пальцев на руках или ногах либо отдельных фаланг, искривление позвоночника, горб, послеоперационные рубцы, шрамы и т. д.);

– *аномалии функционального характера* – особенности походки, речи, голоса, жестикуляции, мимики и т. д.);

– врожденные или приобретенные *особенности кожного покрова* – родимые пятна, бородавки, татуировки и следы их удаления, необычная окраска кожного покрова и т. д.).

Следы преступления представляют собой различные материальные изменения, возникшие на теле живого человека вследствие фактов, событий, явлений или действий, неразрывно связанных с расследуемым преступлением.

Под **телесными повреждениями** следует понимать нарушение структуры и функций организма человека, возникшие в результате одного или нескольких внешних факторов. Освидетельствование направлено на обнаружение лишь таких телесных повреждений, которые располагаются на поверхности тела живого человека и не требуют для своего обнаружения и фиксации специальных медицинских исследований. С учетом этого освидетельствование должно быть направлено на обнаружение ссадин (царапин), кровоподтеков и поверхностных ран¹.

Одной из задач освидетельствования является **выявление состояния опьянения**. Законодатель не конкретизировал характер опьянения и вызвавшие его причины. Опьянение может быть следствием приема алкоголя, спиртосодержащих веществ, некоторых видов лекарств, наркотиков и психотропных веществ. Оно может возникнуть и вследствие воздействия токсических веществ, а равно патологических факторов. Определить истинный вид опьянения может лишь специалист, прежде всего врач-нарколог. Важно также установить степень опьянения, для чего необходимы специальные знания и медицинские исследования.

Под иными **свойствами и признаками, имеющими значение для уголовного дела**, следует понимать свойства и признаки, указывающие на профессию или привычки освидетельствуемого лица (например, мозоли на руках, возникновение которых обусловлено совершением производственных операций при работе определенного вида; особая окраска пальцев рук и ногтей; проникновение под кожу угольной или иной производственной пыли; особенности дыхания; привычки закуривать или гасить сигареты и т. д.).

Освидетельствовать можно подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего (ст. 206 УПК).

Объектом освидетельствования является тело освидетельствуемого лица. Наряду с этим высказаны мнения о целесообразности дополнения освидетельствования осмотром одежды, при этом отмечается, что одежда не входит в объект данного следственного действия.

Одновременное исследование повреждений, имеющихся на теле и одежде потерпевшего, в ряде случаев позволяет установить характер

¹ См.: Торбин Ю.Г. Следы и особые приметы на живых лицах (уголовно-процессуальные и криминалистические аспекты обнаружения и использования). М. : Юрлитинформ, 2006. С. 69–82, 181–184.

события, особенно когда совершенное преступление маскируется под самоубийство или несчастный случай.

Принято выделять фактическое и юридическое основания проведения освидетельствования.

Фактическое основание – содержащиеся в уголовном деле данные, указывающие на то, что на теле освидетельствуемого могут быть обнаружены следы преступления, особые приметы.

Юридическое основание – вынесенное следователем постановление.

Следователь не присутствует при освидетельствовании лица другого пола, если освидетельствование сопровождается обнажением тела этого лица. В таком случае освидетельствование проводится врачом в присутствии понятых одного пола с освидетельствуемым. Это обусловлено тем, что затрагиваются честь и достоинство освидетельствуемого.

При освидетельствовании как следственном действии судебно-медицинский эксперт, иной врач участвуют в осмотре тела человека как специалисты, оказывающие помощь следователю специальными знаниями в области медицины.

Протокол освидетельствования составляется с соблюдением требований ст. 193, 194 и 206 УПК и согласно ст. 99 УПК является источником доказательств.

В вводной части протокола указываются:

- место и время освидетельствования;
- должность, специальное звание, фамилия, инициалы лица, проводящего освидетельствование;
- ссылки на статьи УПК;
- сведения о личности освидетельствуемого;
- сведения о лицах, принимавших участие в освидетельствовании;
- отметка о разъяснении участникам освидетельствования их прав и обязанностей.

В описательной части протокола отражаются процессуальные действия в том порядке, в каком они проводились, а также выявленные при проведении освидетельствования существенные для данного уголовного дела обстоятельства.

В случае обнаружения телесных повреждений необходимо описать их локализацию, размеры, форму и т. д.

Если следователь не присутствовал при освидетельствовании, то сведения о следах преступления и особых приметах, обнаруженных на теле освидетельствуемого, фиксируются в протоколе со слов врача.

Заключительная часть протокола содержит сведения:

- об обнаруженных следах преступления и особых приметах;

- изъятых объектах;
- ознакомлении участников освидетельствования с протоколом;
- поступивших заявлениях, дополнениях лиц, принимавших участие в следственном действии.

Протокол подписывают все участники следственного действия.

13.6. Следственный эксперимент

В ходе расследования у следователя могут возникнуть сомнения по поводу возможности совершения каких-либо действий. Одним из способов проверки подобных сомнений является проведение следственного эксперимента.

Буквально эксперимент (от лат. experiment) означает испытание. Сущность экспериментального метода заключается в таком изучении объекта, когда исследователь активно воздействует на него путем создания искусственных условий, необходимых для выявления соответствующих свойств, или же путем изменения хода процесса в заданном направлении. Содержание данного метода составляют какие-либо опытные действия, с помощью которых проверяются определенные положения науки или практики.

Экспериментальный метод в процессе расследования преступлений применяется как частный прием при производстве некоторых следственных действий (например, обыска, предъявления для опознания) или как этап исследования (при проведении экспертизы). Если же эксперимент составляет основу, суть действий следователя, то он выступает в качестве самостоятельного следственного действия – следственного эксперимента (ст. 207 УПК).

Следственный эксперимент – следственное действие, представляющее собой воспроизведение действия, обстановки или иных обстоятельств определенного события, проводимые в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела.

Следственный эксперимент заключается не в воспроизведении в буквальном смысле этого слова какого-либо явления или факта, а в совершении действий, сходных с исследуемыми. Обстановка, в которой совершаются эти действия, будет не той, в которой имело место подлинное событие, а лишь сходной с ней. Суть следственного эксперимента заключается в опытном исследовании отдельных событий и обстоятельств расследуемого преступления, проводимом субъектом расследования с согласия участвующих лиц в специально созданных для этого сходных с имевшими место ранее условиях и в соответствии с установленными уголовно-процессуальным законом правилами, в це-

лях проверки имеющихся и получения новых доказательств, проверки следственных версий, выяснения обстоятельств, способствовавших совершению преступления¹.

Целями следственного эксперимента являются:

- установление возможности восприятия каких-либо фактов (например, возможность лица различать (видеть) объекты с определенного расстояния);
- выявление возможности совершения определенных действий (например, возможность изготовления обвиняемым фальшивых денег, оружия);
- определение возможности наступления какого-либо события (например, возможность проникновения подозреваемого через отверстие определенного размера);
- выявление последовательности происшедшего события и механизма образования следов (например, при расследовании дорожно-транспортных происшествий);
- получение новых фактических данных (доказательств).

Следственный эксперимент проводится как по инициативе следователя, так и по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, защитника, потерпевшего и других участников уголовного процесса.

Основанием для проведения следственного эксперимента является наличие в уголовном деле фактических данных, которые вызывают у следователя сомнения относительно способа совершения определенных действий, наступления какого-либо события, явления в определенных условиях, месте, времени, соответствующим образом.

Данное следственное действие является, как правило, одним из наиболее сложных, многоструктурных процессуальных действий. Трудности заключаются в выборе места, где будет проводиться следственный эксперимент, времени проведения, наличии (создании) необходимых условий, подборе участников, а также в подборе и применении научно-технических средств. Однако результаты следственного эксперимента далеко не всегда приводят к бесспорным, категорическим результатам. В связи с чем многие следователи стремятся получить недостающие доказательства при производстве иных следственных действий.

В большинстве случаев следственный эксперимент проводится в условиях и обстановке (место, время, климатические данные и т. д.), максимально сходных (аналогичных) с проверяемым событием.

Обязательным **участником** данного следственного действия является *должностное лицо*, его проводящее. Могут привлекаться в случае

необходимости *подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, специалист, эксперт и лица, проводящие опытные действия*, с их согласия.

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

При этом согласно ст. 26, 27 Конституции, ст. 16 УПК обвиняемый не обязан свидетельствовать против самого себя, т. е. он вправе отказаться от выполнения каких-либо действий. Возможность совершения какого-либо действия обвиняемым в ряде случаев можно проверить без его участия (например, возможность проникновения в какое-либо отверстие может продемонстрировать привлеченное лицо, которое по росту, телосложению сходно с обвиняемым).

Процессуальными и тактическими **условиями** проведения следственного эксперимента являются:

- проведение следственного эксперимента должностным лицом органа уголовного преследования (следователь, начальник следственного подразделения, прокурор);
- участие в проведении следственного действия лиц, приглашение которых признает необходимым лицо, производящее расследование (следователь должен иметь в виду, что участие обвиняемого или подозреваемого в данном следственном действии не является их обязанностью);
- ограниченное число участников следственного эксперимента (необоснованное расширение числа участников может осложнить проведение эксперимента, повлиять на четкость проведения опытов, что скажется на достоверности полученных результатов);
- недопустимость унижения чести и достоинства участвующих в эксперименте лиц и окружающих, а также создания опасности для их здоровья;
- условия проведения следственного эксперимента максимально сходные с теми, в которых происходили проверяемые действия, в большинстве случаев следственный эксперимент проводится в условиях, в которых происходило проверяемое событие, – время суток, погодные условия и т. д. (например, при расследовании дорожно-транспортных происшествий);
- проведение в ходе следственного эксперимента необходимых опытных действий, максимально сходных с теми, которые имели место в действительности;

¹ См.: Сапожков Н.Г. О сущности следственного эксперимента и необходимости уточнения формулировки статьи 181 УПК РФ // Рос. следователь. 2007. № 19. С. 7, 9.

- установление порядка и последовательности отдельных этапов проведения следственного эксперимента;
- неоднократность проведения опытов (количество опытов при проведении эксперимента определяется следователем, закон не требует обязательного их повторения, однородные опыты проводят неоднократно, чтобы исключить получение случайных результатов, при этом условия проведения опытов должны быть неизменными);
- составление протокола следственного эксперимента, при необходимости плана места его проведения и схем его осуществления, применение звуко- и видеозаписи и использование других вспомогательных технических средств фиксации хода и результатов проведенного действия.

В ходе проведения или по окончании следственного эксперимента составляется **протокол**, в котором отражаются:

- место, время и цель эксперимента;
- участники следственного действия;
- условия проведения опытных действий и мнение заинтересованных лиц о соответствии этих условий условиям проверяемого события;
- проведенные действия по реконструкции обстановки (если проводились) и мнение заинтересованных лиц о соответствии реконструированной обстановки и воссозданных условий условиям проверяемого события;
- предметы или заменяющие их манекены, макеты, использованные при опытах, их габариты, вес и другие показатели, которые могут иметь значение для оценки результатов следственного эксперимента;
- организация проведения опытов (местонахождение участников следственного эксперимента; принятые меры для достоверности опытов; содержание и результаты каждого опыта).

Протокол следственного эксперимента является источником доказательств (ст. 99 УПК).

13.7. Обыск и выемка

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. Никто не может при производстве по материалам и уголовному делу быть лишен указанного права или ограничен в нем иначе как по основаниям и в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом. Обыск, наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи, прослушивание и запись переговоров, ведущихся

по техническим каналам связи, и иных переговоров могут проводиться лишь в случаях и порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ст. 13 УПК).

Судебно-следственная практика свидетельствует, что без ограничения прав и свобод физических и юридических решить задачи, стоящие перед уголовным процессом, невозможно.

Одна из задач, решаемых при производстве по материалам и уголовным делам, – обнаружение и изъятие похищенных предметов, орудий и средств преступления, документов, трупов и т. д. Для достижения этих задач в арсенале органа, ведущего уголовный процесс, имеются такие следственные действия, как обыск и выемка.

Обыск – следственное действие, представляющее собой принудительное обследование помещений, участков местности и граждан в целях отыскания орудий преступления, предметов, документов, ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также в целях отыскания разыскиваемых лиц и трупов (ст. 208 УПК).

Определенное сходство с обыском имеет такое следственное действие, как выемка. Порядок проведения, а также требования, предъявляемые к протоколу обыска и выемки, регламентированы одними и теми же статьями (ст. 210 и 212 УПК).

Выемка – следственное действие, заключающееся в изъятии (добровольном или принудительном) из помещений, участков местности и у конкретных лиц предметов или документов, имеющих значение для дела, если известно, где и у кого они находятся.

Фактическим основанием для проведения обыска является наличие достаточных фактических данных, которые дают основание полагать, что в каком-либо месте находятся предметы (документы, трупы, лица), которые могут иметь отношение к расследуемому уголовному делу. В данном случае знание (о нахождении каких-либо предметов в конкретном месте и то, что они имеют отношение к делу) носит вероятный характер.

Юридическим основанием для проведения обыска является постановление следователя, органа дознания, санкционированное прокурором или его заместителем.

Цель обыска – обнаружение и изъятие предметов (вещественных доказательств), документов, орудий преступления, трупов, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также обнаружение и задержание разыскиваемых лиц.

Обыск имеет ряд особенностей:

- является неотложным следственным действием;
- носит ярко выраженный принудительный характер;

– при проведении обыска по общему правилу обязательно наличие не менее двух понятых;

– для его проведения необходимо вынесение постановления и санкционирование его прокурором или заместителем.

Выделяют следующие **виды** обыска:

1) *в зависимости от целей проведения* для обнаружения и изъятия:

– орудий преступления;

– предметов, документов, ценностей, которые могут иметь значение для уголовного дела;

– разыскиваемых лиц;

– трупа;

2) *по последовательности*:

– первичный;

– повторный (в отдельных случаях бывает весьма эффективным);

3) *по объему*:

– основной;

– дополнительный (отдельных помещений, в том числе подсобных помещений, сараев, кладовых, погребов);

4) *по объекту*:

– обыск помещений (в том числе жилища, законного владения);

– обыск участков местности;

– обыск живых лиц – личный обыск (ст. 211 УПК).

Процессуальный **порядок проведения** обыска включает в себя:

– вынесение следователем, лицом, производящим дознание, постановления;

– получение санкции у прокурора или его заместителя;

– непосредственно проведение обыска;

– процессуальное оформление.

Вынесенное следователем, лицом, производящим дознание, постановление является юридическим основанием проведения обыска. Постановление о проведении обыска, а также выемки документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем, за исключением случаев их проведения по постановлению Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности.

Если планируется проводить обыск в подсобных помещениях, надворных постройках, на прилегающей к домовладению территории, то в постановлении указывают, что и данные объекты подлежат обыску.

Получение санкции у прокурора или его заместителя – прокурор любого уровня (района, приравненные к ним прокуратуры, области и Ге-

неральный прокурор) обладает правом санкционирования проведения обыска на всей территории Республики Беларусь.

В исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим ему направлением в течение 24 часов сообщения о проведенном обыске.

Непосредственно проведение обыска. До начала проведения обыска или выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об их проведении.

Приступая к обыску, следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию орудия и средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и отсутствуют основания опасаться сокрытия подлежащих изъятию орудий и средств совершения преступления, предметов, документов и ценностей, следователь, лицо, производящее дознание, вправе не проводить дальнейшие поиски.

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

При проведении выемки следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа в этом проводят выемку принудительно.

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

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

При проведении обыска и выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ограничиваться изъятием предметов и документов, которые могут иметь отношение к делу. Предметы, документы и ценности, запрещенные к обращению (например, огнестрельное оружие, боеприпасы или взрывчатые вещества), подлежат изъятию независимо от их отношения к уголовному делу.

При невозможности или нецелесообразности изъятия объекта, содержащего компьютерную информацию, при проведении обыска или выемки может осуществляться ее копирование (фиксация) в отображаемой форме, в том числе создание образа носителя компьютерной информации, по правилам, установленным ч. 3¹ ст. 204 УПК.

Тактика проведения обыска обусловлена его объектом. В любом случае должен учитываться фактор внезапности.

Обыск может быть последовательным, когда изучается вся площадь, для чего выбирают способ, гарантирующий от пропуска (по часовой стрелке, по квадратам, по линиям определенных полос и т. д.). Выборочный обыск осуществляется на отдельных участках территории или площади здания при наличии достаточных оснований предполагать, что искомое находится именно в данном месте. Если основанием проведения обыска являются показания, имеющиеся в уголовном деле, то выборочный поиск начинают незамедлительно. Если сведения получены оперативным путем, то приближаться к месту выборочного поиска следует постепенно, чтобы не раскрыть источник информации.

Процессуальное оформление – составление протокола в двух экземплярах, один из которых приобщается к уголовному делу, а второй вручается лицу, у которого проводился обыск.

В *протоколе* указывают место и обстоятельства, при которых были обнаружены предметы, документы и ценности, была добровольная выдача или принудительное их изъятие. Все изымаемые предметы должны быть перечислены в протоколе с точным указанием количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости. При проведении обыска и выемки следователь обязан ограничиваться изъятием предметов и документов, которые могут иметь отношение к уголовному делу.

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

Копия протокола обыска вручается под расписку лицу, у которого они были проведены, либо совершеннолетнему члену его семьи, а при их отсутствии – представителю жилищно-эксплуатационной организации или местного исполнительного и распорядительного органа. Если обыск или выемка проводились в организации, копия протокола вручается под расписку их представителям.

Обязательным *участником* обыска является *должностное лицо*, производящее следственное действие. Им может быть прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, а также сотрудники органа дознания по поручению следователя. За исключением, когда обыск про-

водится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором проводится обыск, скрывает при себе орудие и средство совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (ч. 2 ст. 211 УПК), при проведении обыска обязательно участие не менее *двух понятых*.

При обыске жилища и иного законного владения должно быть обеспечено присутствие *проживающего в нем совершеннолетнего лица*. В случае невозможности его присутствия приглашаются *представители организации, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, или местного исполнительного и распорядительного органа*. При невозможности обеспечить присутствие указанных лиц при проведении обыска жилища или иного законного владения допускается проведение осмотра без участия указанных лиц.

Обыск в помещении организации проводится в присутствии *представителей администрации*, а в местах, где хранятся материальные ценности, – в присутствии представителей администрации или *материально ответственного лица*. В случае отказа указанных лиц от присутствия при обыске либо невозможности их прибытия к месту проведения обыска в оговоренное с органом уголовного преследования время обыск может быть проведен в присутствии иного лица, определенного администрацией, а при его отсутствии – в присутствии представителя местного исполнительного и распорядительного органа.

Следователь вправе привлечь к участию в обыске *специалиста*, который, используя свои профессиональные знания и навыки, помогает следователю получить максимум доказательственной информации. Специалист содействует следователю в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, обращает внимание следователя на обстоятельства, связанные с обнаружением, закреплением и изъятием доказательств, дает пояснения по поводу выполняемых им действий.

Целесообразно привлекать специалиста при проведении обысков, связанных с поиском следов биологического происхождения; по делам, связанным с хищениями предметов, представляющих культурную или историческую ценность; в ходе которых возникает необходимость вскрывать запертые сейфы, хранилища; при расследовании преступлений против информационной безопасности и т. д.

При наличии оснований для проведения обыска (ст. 208 УПК) и с соблюдением требований, предъявляемых к порядку проведения обыска (ст. 210 УПК), следователь, лицо, производящее дознание, должностное лицо органа предварительного следствия или органа дознания вправе

провести личный обыск подозреваемого или обвиняемого в целях обнаружения и изъятия орудий и средств совершения преступления, предметов, документов и ценностей, находящихся на его теле, в одежде и имеющихся при нем вещах.

Личный обыск – принудительное обследование тела, естественных отверстий живого лица, находящейся на нем одежды и имеющихся при нем предметов в целях получения фактических данных, имеющих значение для уголовного дела.

Личный обыск может быть проведен без вынесения постановления и без санкции прокурора, а также без участия понятых, если он проводится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором проводится обыск, скрывает при себе орудие и средство совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела (ч. 2 ст. 211 УПК).

Личному обыску могут быть подвергнуты не только подозреваемый и обвиняемый, но и любое другое лицо, которое находится в помещении, где проводится обыск. Это правило направлено на обеспечение безопасности участников обыска, исключение возможности сокрытия следов преступления и других доказательств по делу, а также ценностей, подлежащих изъятию.

Личный обыск проводится только лицом того же пола, что и обыскиваемый, с участием специалистов и понятых того же пола.

Как указывалось выше, сходство с обыском имеет **выемка**.

Различают следующие **виды** выемки:

- выемка предметов, документов (обычная выемка);
- выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну;
- выемка почтово-телеграфной корреспонденции.

Отличие выемки от обыска состоит в следующем:

- о проведении выемки не требуется санкционирования прокурором постановления, за исключением случаев, когда проводится выемка документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну; в жилище и ином законном владении; почтово-телеграфной корреспонденции (в этом случае выемка проводится в рамках такого следственного действия, как наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка (ст. 213 УПК));

- при проведении выемки не требуется участия понятых, их участие необходимо лишь в случае, если выемка проводится в жилище и ином законном владении (ч. 2 и 9 ст. 210, ч. 7–9 ст. 204 УПК);

- не совершаются поисковые действия – в случаях, когда искомый предмет не обнаружен, выемка завершается и должен решаться (в зависимости от обстоятельств уголовного дела) вопрос о проведении обыска;

- проведение выемки отличается по основаниям – в отличие от обыска выемка проводится при наличии достаточных данных о присутствии определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, где и у кого они находятся (ст. 209 УПК).

Администрация организации вправе в присутствии лица, производящего выемку, изготовить копии с изъятых документов и иных носителей информации. Об изготовлении копий и соответствии их изымаемым подлинникам производится отметка в протоколе выемки. Копии, не соответствующие изъятым подлинникам, являются недействительными.

Когда стоит вопрос об изъятии документов, имеющих значение для уголовного дела, и известно, где и у кого они находятся, возникает «конкуренция» в выборе процессуального действия. С одной стороны, возможно получение документов путем направления запроса (речь идет об истребовании предметов и документов в соответствии со ст. 103 УПК), с другой – путем проведения выемки. Когда речь идет о выборе следственных, процессуальных действий вообще, то преимущество должно отдаваться тому из процессуальных действий, которое в меньшей мере ущемляет права и интересы физических и юридических лиц, а также позволяет получить значимую информацию с меньшими затратами сил, средств, времени. Что же касается выбора между направлением запроса и проведением выемки, то следует иметь в виду возможность утраты источника фактических данных либо его фальсификации при истребовании документа, т. е. при направлении запроса (например, истребование годового баланса может повлечь за собой внесение в него изменений). В таких случаях необходимо проводить выемку.

13.8. Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка

В соответствии с Конституцией каждый имеет право на защиту от незаконного вмешательства в его частную жизнь, в том числе от посягательства на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений (ст. 28). Данное конституционное положение продублировано в ст. 13 УПК. Ограничение указанного права при производстве по уголовным делам возможно лишь в случаях и порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ч. 2 ст. 13 УПК).

Отрасль почтовой связи является неотъемлемой частью производственной и социальной инфраструктуры и функционирует для удовлет-

ворения потребностей физических и юридических лиц, органов государственного управления в услугах почтовой связи.

Тайна почтовой связи – тайна переписки, почтовых, телеграфных и иных сообщений, входящих в сферу деятельности операторов почтовой связи, не подлежащая разглашению без согласия пользователя услуг почтовой связи (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 15 декабря 2003 г. № 258-З «О почтовой связи»).

Решение о вскрытии почтовых отправлений, их осмотре, выемке, изъятии и уничтожении принимается в судебном порядке, за исключением случаев, предусмотренных частями третьей и четвертой ст. 19, частями второй и седьмой ст. 23 Закона Республики Беларусь «О почтовой связи», а также в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ст. 19 Закона Республики Беларусь «О почтовой связи»).

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка – следственное действие, заключающееся в задержании почтово-телеграфных и иных отправлений, адресованных определенному лицу, в целях получения фактических данных, имеющих значение для уголовного дела.

Арест может налагаться на следующие отправления: письма, телеграммы, радиogramмы, бандероли, посылки, иные отправления.

Почтовые отправления подразделяются на внутренние и международные почтовые отправления (п. 9 Правил оказания услуг почтовой связи общего пользования, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 сентября 2004 г. № 1111).

Данное следственное действие проводится в целях получения сведений, документов и предметов, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 213 УПК). В ходе его проведения могут быть:

- созданы препятствия для обмена информацией в процессе расследования между заинтересованными лицами;
- выявлены лица, участвующие в совершении преступления;
- установлены места, где скрываются разыскиваемые лица;
- выявлены места сокрытия похищенного имущества и орудий преступления;
- предотвращен обмен информацией между заинтересованными лицами.

Фактическим основанием проведения данного следственного действия является наличие фактических данных, что в ходе такого действия могут быть получены фактические данные, имеющие значение для уголовного дела.

Юридическое основание – постановление о его проведении.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, их осмотр и выемка в почтово-телеграфных учреждениях проводятся по **постановлению** Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности, либо по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя. При этом даже в случаях, не терпящих отлагательства, следователь, орган дознания проводить данное действие без санкции прокурора или его заместителя не вправе.

В постановлении указываются:

- фамилия, имя и отчество лица, чьи отправления (входящие и (или) исходящие) будут задерживаться, его адрес;
- основания для проведения данного следственного действия;
- виды отправлений, подлежащих аресту;
- срок действия ареста (срок наложения ареста не может превышать срока предварительного расследования);
- наименование учреждения связи, которому предлагается задерживать отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

В законе не сказано, на чьи отправления налагается арест. Арест может быть наложен на отправления подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также на отправления лица, которое не является участником уголовного процесса. В данном случае главное – наличие фактических данных, дающих основание предполагать, что отправления могут иметь место и могут содержать сведения, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела. Несомненно, если имеются основания для наложения ареста на отправления лица, которое не является участником уголовного процесса, должны быть основания для привлечения такого лица к участию в деле в том или ином качестве (как минимум для вызова и допроса в качестве свидетеля). Однако данное действие носит конфиденциальный характер. Предварительный допрос такого лица в качестве свидетеля может его насторожить, а в некоторых случаях – сделать бесперспективным наложение ареста на его отправления.

Постановление о наложении ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, об их осмотре и выемке направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение связи, которому предлагается задерживать почтово-телеграфные и иные отправления и немедленно сообщать об этом следователю, органу дознания.

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных и иных отправлений проводятся *следователем, лицом, производящим дознание*, в учреждении связи с участием *представителя данного учреждения*. В необходимых случаях для участия в проведении осмо-

тра и выемки почтово-телеграфных и иных отправлений следователь, лицо, производящее дознание, вправе вызвать соответствующего *специалиста*, а также *переводчика*. В каждом случае осмотра почтово-телеграфных и иных отправлений составляется *протокол* с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные и иные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы и отправлены адресату или изъяты.

Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления отменяется постановлением следователя, органа дознания.

13.9. Прослушивание и запись переговоров

На территории Республики Беларусь гарантируется тайна телефонных и иных сообщений, передаваемых по сетям электросвязи. Работники операторов электросвязи и поставщиков услуг электросвязи, иные лица, которым стала известна тайна телефонных и иных сообщений, обязаны принимать меры по ее неразглашению. Операторы электросвязи и поставщики услуг электросвязи могут выдавать информацию о фактах оказания услуг электросвязи только абонентам или их представителям, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами (ст. 54 Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. № 45-З «Об электросвязи»).

По уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, если имеются достаточные основания полагать, что переговоры с использованием технических средств связи и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, с санкции прокурора или его заместителя либо по постановлению Председателя Следственного комитета, Председателя Комитета государственной безопасности или лиц, исполняющих их обязанности, допускаются прослушивание и запись данных переговоров (ч. 1 ст. 214 УПК).

Прослушивание и запись переговоров – следственное действие, проводимое с санкции прокурора или его заместителя при расследовании тяжких и особо тяжких преступлений и заключающееся в организации прослушивания и записи переговоров с использованием технических средств связи и иных переговоров, которые могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела.

Электросвязь – вид связи, представляющий собой любые излучения, передачу или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или иных сообщений по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам (ст. 1 Закона Республики Беларусь «Об электросвязи»).

В связи тем что в непосредственном контроле и записи переговоров следователь не участвует, в специальной литературе отнесение прослушивания и записи переговоров к следственным действиям подвергается сомнению.

Сущность данного следственного действия заключается не в самом акте прослушивания, а в контроле и фиксации на звукозаписывающие средства содержания переговоров, создании возможности использования зафиксированных при этом сведений, имеющих отношение к уголовному делу, в процессе доказывания. Под прослушиванием понимается подключение к переговорному устройству систем городской, междугородной, международной, радиотелефонной, радиомодемной, радиорелейной, высокочастотной, селекторной, космической и других видов связи¹.

Уголовно-процессуальным законом также предусмотрена мера по обеспечению безопасности – прослушивание переговоров, ведущихся с использованием технических средств связи, и иных переговоров (п. 2 ч. 2 ст. 66 УПК, ст. 69 УПК). Законом Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. № 307-З «Об оперативно-розыскной деятельности» предусмотрено сходное с данным процессуальным действием оперативно-розыскное мероприятие – контроль в сетях электросвязи, который представляет собой получение, преобразование и фиксацию с помощью технических средств данных и сообщений, принимаемых, передаваемых, обрабатываемых, хранящихся в сетях электросвязи, прерывание соединений в сетях электросвязи с одновременным установлением абонентских номеров и (или) уникальных кодов идентификации абонентов (пользователей услуг электросвязи) и (или) их местонахождения в целях получения сведений, необходимых для выполнения задач оперативно-розыскной деятельности (ст. 31 указанного закона)².

Законодателем прослушивание и запись переговоров отнесены к неотложным следственным действиям (ч. 1 ст. 186 УПК). После передачи уголовного дела следователю органы, уполномоченные законом осуществлять дознание, оперативно-розыскную деятельность, могут

¹ См.: Юрина Л.Г., Юрин В.М. Контроль и запись переговоров : учеб. пособие. М. : ПРИОР, 2002. С. 24.

² Следует иметь в виду, что в Законе Республики Беларусь «Об электросвязи», иных нормативных правовых актах конкретизируется порядок взаимодействия операторов связи с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, проведения данного оперативно-розыскного мероприятия (а не следственного действия «прослушивание и запись переговоров»). Недостатки правовой регламентации прослушивания и записи переговоров, непосредственное прослушивание иными лицами, а не следователем, наконец, сходство с контролем в сетях электросвязи обусловили неостребованность данного следственного действия на практике.

производить по нему следственные и другие процессуальные действия, проводить оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае передачи следователю дела, по которому не представилось возможным установить лицо, совершившее преступление, органы, уполномоченные законом осуществлять дознание, оперативно-розыскную деятельность, обязаны проводить оперативно-розыскные мероприятия для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя о полученных результатах (ч. 4 ст. 186 УПК).

Фактическим основанием проведения прослушивания и записи переговоров является наличие фактических данных, которые дают основание полагать, что переговоры могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела.

Юридическое основание – наличие мотивированного постановления, санкционированного прокурором или его заместителем. В постановлении о прослушивании и записи переговоров указываются уголовное дело и основания, по которым должно производиться данное следственное действие.

Цель прослушивания и записи переговоров – получение процессуально значимой информации (доказательств).

Из цели вытекают **задачи** прослушивания и записи переговоров:

- выявление лиц, совершивших преступление;
- установление вины и роли каждого участника в совершении преступления;
- установление мотива совершения преступления;
- выявление других эпизодов преступной деятельности;
- розыск скрывшегося обвиняемого;
- розыск без вести пропавшего лица;
- установление места совершения преступления;
- обнаружение места сокрытия похищенных ценностей, орудий преступления, лиц, трупов.

Данное следственное действие проводится по возбужденным уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях (условие проведения).

В законе не указано, переговоры каких лиц могут прослушиваться и записываться. Прослушиваться могут переговоры подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, а также лица, процессуальное участие которого в уголовном деле не оформлено¹.

¹ Например, в ходе производства по уголовному делу могут быть получены данные о том, что обвиняемый будет поддерживать связь со своей знакомой. Вызов и допрос такого лица в качестве свидетеля может сделать бесперспективным проведение прослушивания.

В **постановлении** о прослушивании и записи переговоров следователь, орган дознания должны указать (ч. 2 ст. 214 УПК):

- номер уголовного дела и основания для его проведения;
- фамилию, имя, отчество лиц, чьи переговоры подлежат прослушиванию и записи, и в течение какого срока;
- учреждение, которому поручается техническое осуществление прослушивания и записи переговоров.

Прослушиваться и записываться могут переговоры, ведущиеся по обычным телефонным линиям, а также осуществляемые с помощью мобильной (сотовой) связи. В уголовно-процессуальном законе не говорится, что прослушиваться могут лишь переговоры по определенным номерам. Лицо, ведущее переговоры по мобильному телефону, может использовать чужую SIM-карту. Однако каждый мобильный телефон имеет международный идентификационный знак мобильного оборудования – IMEI (Internationale Mobile Equipment Identity). В связи с чем в постановлении о прослушивании и записи переговоров следует указывать как номер мобильного телефона (который изменяется с помощью SIM-карты), так и идентификационный знак. Кроме того, при наличии данных о том, что лицо обладает несколькими телефонными аппаратами, в постановлении следует указывать все номера (идентификационные знаки).

Постановление о прослушивании и записи переговоров направляется следователем, органом дознания в соответствующее учреждение для исполнения (ч. 3 ст. 214 УПК).

Прослушивание и запись переговоров не могут осуществляться свыше срока предварительного расследования уголовного дела и отменяются постановлением следователя, органа дознания. В случае если отпали основания для проведения данного следственного действия либо цель прослушивания и записи переговоров достигнута, следователь, орган дознания обязаны вынести постановление об отмене прослушивания и записи переговоров до истечения установленного срока.

Следователь, лицо, производящее дознание, в течение всего установленного срока вправе в любое время истребовать фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю, лицу, производящему дознание, в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны время начала и окончания записи переговоров и необходимые технические характеристики использованных средств.

Осмотр и прослушивание фонограммы проводятся следователем, лицом, производящим дознание, при необходимости с участием специ-

алиста, о чем составляется протокол с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК, в котором должна быть дословно воспроизведена часть фонограммы переговоров, имеющая отношение к уголовному делу. Фонограмма приобщается к протоколу, при этом ее часть, не имеющая отношения к делу, после окончания производства по уголовному делу уничтожается.

Лица, чьи переговоры прослушивались и записывались, могут отрицать сам факт переговоров, ссылаясь, например, на монтаж фонограммы, непризнание своего голоса на аудионосителе. В этих и подобных случаях могут быть получены образцы голоса в соответствии со ст. 234 УПК, а впоследствии назначена и проведена фоноскопическая экспертиза.

13.10. Допрос и очная ставка

13.10.1. Допрос

При производстве по уголовным делам отнюдь не всегда возникает необходимость в производстве всех следственных действий. Однако не существует ни одного уголовного дела, по которому не были бы допрошены лица. Допрос – самое распространенное следственное действие.

Допрос – следственное действие, заключающееся в получении от физического лица и фиксации в установленной процессуальной форме показаний об обстоятельствах, имеющих или могущих иметь значение для правильного разрешения уголовного дела.

Допрошены могут быть свидетель, потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, эксперт. Наиболее часто в следственно-судебной практике допрашиваются свидетели. Приняв участие в производстве по уголовному делу в качестве понятого, гражданин впоследствии может быть допрошен в качестве свидетеля.

Основанием для допроса лица является наличие данных, что лицо обладает сведениями, которые могут иметь значение для дела. В некоторых случаях законодатель требует обязательного проведения допроса (ч. 4 ст. 110, ч. 1 ст. 244 УПК), а допрос обвиняемого после предъявления обвинения должен состояться немедленно (ч. 1 ст. 244 УПК). Кроме того, при желании дачи показаний подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим следователь обязан провести допрос указанных участников процесса (п. 9 ч. 2 ст. 41, п. 8 ч. 2 ст. 43, п. 2 ч. 1 ст. 50 УПК).

На всех допрашиваемых лиц распространяется положение ст. 27 Конституции: никто не обязан давать показания против себя, а также против членов своей семьи и близких родственников.

Допрос является неотложным следственным действием (ч. 1 ст. 186 УПК).

По общему правилу допрос осуществляется по месту производства предварительного расследования, которым является кабинет следователя, лица, производящего дознание, место происшествия или обнаружения следов преступления, а также любое другое место, связанное с расследованием. Однако законодатель допускает проведение допроса по местонахождению допрашиваемого, т. е. по месту учебы, в его жилище, служебном помещении, организации здравоохранения, изоляторе временного содержания, следственном изоляторе и т. д. Допрос по местонахождению допрашиваемого может быть проведен по различным причинам. Например, явка к месту проведения расследования сопряжена с определенными трудностями (семейные обстоятельства, состояние здоровья, возраст); допрос не терпит отлагательства (основания для допроса появились в результате проведенного осмотра, обыска); нежелательна преждевременная огласка вызова лица на допрос; несколько свидетелей живут, учатся или работают в одном месте.

Процессуальный порядок проведения допроса включает в себя:

- вызов лица;
- установление личности допрашиваемого;
- удостоверение в том, что лицо владеет языком, на котором ведется уголовный процесс (белорусским или русским);
- разъяснение лицу, вызванному на допрос, прав и обязанностей;
- свободный рассказ допрашиваемого;
- фиксация показаний допрашиваемого в протоколе допроса;
- предъявление должностным лицом протокола для прочтения допрашиваемому либо оглашение показаний по его просьбе.

Вызов лица. Потерпевший, свидетель, а также находящиеся на свободе подозреваемый, 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.

Повестка вручается вызываемому лицу под расписку. При отсутствии вызываемого лица повестка вручается под расписку кому-либо из совершеннолетних членов его семьи либо администрации по месту его работы, которые обязаны передать повестку вызываемому на допрос. Допрашиваемый может быть вызван с использованием и других средств связи (телефонограммой, с помощью SMS).

Следует иметь в виду, что лицо, по тем или иным причинам, в том числе выполняя свой гражданский долг, может явиться по собственной инициативе для дачи показаний.

Уважительные причины неявки в законе указаны только для обвиняемого (ч. 5 ст. 242 УПК):

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

Однако в данном случае допустима аналогия: указанные причины неявки распространяются и на других участников уголовного процесса. В случае неявки без уважительной причины допрашиваемый может быть доставлен приводом, который осуществляется в порядке ст. 130 УПК.

Лица, содержащиеся под стражей, вызываются на допрос через администрацию места заключения.

Вызов на допрос в качестве потерпевшего или свидетеля лица, не достигшего 16 лет, осуществляется через его родителей или иных законных представителей.

Вызов на допрос лица, оказывающего или оказывавшего содействие на конфиденциальной основе органу, уполномоченному законом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, или лица, в отношении которого применены меры по обеспечению безопасности, проводится через орган, уполномоченный законом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, или государственный орган, которому поручено применение мер по обеспечению безопасности (ч. 5 ст. 192 УПК).

Установление личности допрашиваемого. Документами, удостоверяющими личность, являются паспорт гражданина Республики Беларусь, вид на жительство в Республике Беларусь, удостоверение беженца, идентификационная карта гражданина Республики Беларусь, биометрический вид на жительство в Республике Беларусь иностранного гражданина, биометрический вид на жительство в Республике Беларусь лица без гражданства.

В случаях, предусмотренных законодательными актами, постановлениями Совета Министров, для удостоверения личности граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих в Республике Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, которым предоставлен статус беженца в Республике Беларусь, а также для подтверждения их специального статуса (прав и обязанностей), кроме документов, указанных выше, могут использоваться иные документы (подп. 1.1 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 3 июня 2008 г. № 294 «О документировании населения Республики Беларусь»).

Удостоверение в том, что лицо владеет языком, на котором ведется уголовный процесс (белорусским или русским). В уголовно-процессуальном законе не закреплены критерии, на основании которых должностное лицо должно сделать вывод о том, что участник уголовного процесса не владеет или недостаточно владеет языком, на котором ведется производство по материалам и уголовному делу.

По смыслу закона не владеющим языком (в нашем случае русским или белорусским) считается лицо, которое не в состоянии его понимать и бегло изъясняться на нем по всем вопросам, составляющим предмет уголовного процесса.

Если лицо не владеет языком, то вызывается переводчик, которому разъясняются его права и обязанности, а допрашиваемому – право заявить отвод переводчику.

При этом если подозреваемый или обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу, то участие защитника обязательно (п. 3 ч. 1 ст. 45 УПК).

Разъяснение лицу, вызванному на допрос, его прав и обязанностей. Свидетель и потерпевший предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ или уклонение от дачи показаний (ст. 401 и 402 УК), а также об ответственности за уклонение от явки в орган, ведущий уголовный процесс (ст. 25.6 КоАП).

Внутренним стимулом, побуждающим свидетеля, потерпевшего добросовестно давать показания, является в одних случаях их высокое моральное сознание, а в других – сознание ответственности перед законом, их подчинение управляющему воздействию закона (в последнем случае эксплуатируется страх человека перед ответственностью).

Свободный рассказ допрашиваемого. Допрос начинается с предложения рассказать об известных допрашиваемому лицу обстоятельствах уголовного дела. Если допрашиваемый говорит об обстоятельствах, явно не относящихся к уголовному делу, ему должно быть указано на это.

Свободное изложение сведений об исследуемом событии предотвращает воздействие на допрашиваемого со стороны должностного лица, осуществляющего допрос.

Допрашиваемый вправе пользоваться документами и записями, которые по его ходатайству или с его согласия могут быть приобщены к протоколу допроса.

Фиксация показаний допрашиваемого в протоколе допроса. Допрашиваемый вправе собственноручно изложить показания в протоколе допроса. Если он воспользовался этим правом, то после свободного рассказа он излагает их письменно и подписывает его. После этого следователь вправе задать вопросы, направленные на уточнение и допол-

нение показаний. Данные вопросы, а также ответы допрашиваемого на них отражаются в протоколе. Задавать наводящие вопросы запрещается (ч. 4 ст. 217 УПК).

В ходе допроса следователь, лицо, производящее дознание, могут предъявить допрашиваемому вещественные доказательства и документы, а по окончании свободного рассказа – огласить показания, имеющиеся в уголовном деле, воспроизвести звуко- и видеозапись или киносъемку.

Ход и результаты допроса отражаются в протоколе, составляемом с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. Показания записываются от первого лица и по возможности дословно, за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 219 УПК. Вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место при допросе. В протоколе должны быть отражены и те вопросы участвующих в допросе лиц, которые были отведены следователем, лицом, производящим дознание, или на которые отказался отвечать допрашиваемый, с указанием мотивов отвода или отказа.

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

Предъявление должностным лицом протокола для прочтения допрашиваемому либо оглашение показаний по его просьбе. Требования допрашиваемого внести в протокол дополнения и уточнения подлежат обязательному исполнению. Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи удостоверяются допрашиваемым собственноручной подписью в конце протокола. Допрашиваемым подписывается также каждая страница протокола. Если в допросе участвовал переводчик, то он также подписывает каждую страницу и протокол в целом, а также перевод собственноручно записанных показаний допрашиваемого.

В протоколе указываются все лица, участвовавшие в допросе. Каждый из них должен подписать протокол.

Продолжительность допроса определяется временем, необходимым и достаточным для получения от допрашиваемого сведений, имеющих значение для уголовного дела. Однако в законе установлена максимальная продолжительность допроса. Нормы, определяющие продолжительность допроса, являются гарантией законности производимого расследования, так как не допускают применения психического насилия к допрашиваемому лицу в виде лишения его отдыха, сна и пищи в связи с неоправданно длительным проведением допроса. Допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается

после перерыва не менее чем на 1 час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность в течение дня не должна превышать 8 часов. В случае наличия медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача, работающего в государственной организации здравоохранения.

По решению следователя, лица, производящего дознание, при допросе подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля может быть применена **звуко- и видеозапись**. Звуко- и видеозапись может быть применена также по просьбе подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля.

Следователь, лицо, производящее дознание, принимают решение о применении звуко- и видеозаписи и уведомляют об этом допрашиваемого до начала допроса.

Звуко- и видеозапись должна отражать сведения, указанные в ст. 218 УПК, и весь ход допроса. Звуко- и видеозапись части допроса, а также повторение специально для записи показаний, данных в ходе того же допроса, не допускаются. В случае невозможности по техническим причинам дальнейшего применения средств звуко- и видеозаписи продолжение допроса фиксируется составлением протокола допроса в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом.

По окончании допроса звуко- и видеозапись полностью воспроизводится допрашиваемому, если он об этом ходатайствует. Допускается воспроизведение звуко- и видеозаписи части допроса, на которую указывает допрашиваемый. По окончании просмотра или прослушивания у допрашиваемого выясняется, имеет ли он дополнения или уточнения к сказанному им, удостоверяет ли правильность записи. Дополнения показаний к звуко- и видеозаписи, сделанные допрашиваемым, также заносятся на фонограмму и видеограмму. Звуко- и видеозапись заканчивается заявлением допрашиваемого, удостоверяющим их правильность при воспроизведении полностью либо частично. Воспроизведение звуко- и видеозаписи входит во время, отведенное на допрос.

Показания, полученные в ходе допроса с применением звуко- и видеозаписи, заносятся в протокол допроса.

В протоколе допроса с применением звуко- и видеозаписи указываются:

- место и дата производства следственного действия;
- время его начала и окончания с точностью до минуты;
- должность и фамилия лица, составившего протокол;
- фамилия, имя, отчество каждого лица, участвующего в производстве следственного действия, а в необходимых случаях – его адрес и другие данные о личности;

- сведения о применении звуко- и видеозаписи и уведомлении об этом допрашиваемого;
- сведения о технических средствах, условиях звуко- и видеозаписи и факте ее приостановления, причине и длительности остановки;
- заявления допрашиваемого по поводу применения звуко- и видеозаписи;
- удостоверение правильности протокола допрашиваемым и следователем, лицом, производящим дознание, а также звуко- и видеозаписи при воспроизведении полностью либо частично;
- показания от первого лица об имеющих значение для дела обстоятельствах со ссылкой на время записи;
- заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия;
- наименование файла, содержащего звуко- и видеозапись хода допроса.

Электронный носитель информации, содержащий звуко- или видеозапись допроса, приобщается к уголовному делу и является неотъемлемой частью протокола.

Допрос несовершеннолетних подозреваемого или обвиняемого не может продолжаться без перерыва более 2 часов, а в общей сложности – более 4 часов в день (ч. 1 ст. 434 УПК). Ничего не сказано в законе (ст. 221 УПК) о продолжительности допроса несовершеннолетних свидетеля и потерпевшего, в том числе и малолетних. В данном случае допустимо применение аналогии.

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. Педагог (психолог) привлекается для участия в допросе несовершеннолетних подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля в целях установления психологического контакта, атмосферы доверия, соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетних участников уголовного процесса¹. При допросе несовершеннолетних потерпевшего и свидетеля могут участвовать их родители или другие законные представители.

Потерпевшие и свидетели в возрасте до 16 лет не предупреждаются об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, им лишь указывается на необходимость говорить только правду. Несовершеннолетним потерпевшему и свидетелю разъясняются право отказа от дачи показаний, уличающих в со-

¹ См.: Об утверждении Положения о порядке привлечения педагога (психолога) для участия в уголовном процессе [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь от 24 окт. 2001 г. № 1533. Доступ из информ.-поисковой системы «Эталон».

вершении преступления их самих, членов их семьи и близких родственников, а также другие процессуальные права и обязанности, предусмотренные ст. 50 и 60 УПК, о чем делается отметка в протоколе допроса, которая удостоверяется их подписью.

Допрос несовершеннолетних потерпевшего или свидетеля, не достигших 16-летнего возраста, по уголовным делам о преступлениях против личной свободы, чести и достоинства, жизни и здоровья, половой неприкосновенности или половой свободы по возможности проводится в условиях дружественной детям комнаты для допроса.

Участвующим при допросе педагогу или психологу, законному представителю разъясняется право делать подлежащие занесению в протокол замечания о нарушении прав и законных интересов допрашиваемых, а также с разрешения следователя, лица, производящего дознание, задавать вопросы допрашиваемому. Следователь, лицо, производящее дознание, вправе отвести вопрос, но должны занести его в протокол и указать причину отвода.

Применение звуко- и видеозаписи обязательно в ходе следственных действий с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля в возрасте до 14 лет, за исключением случаев, когда несовершеннолетний потерпевший или свидетель, их законные представители возражают против этого, случаев, не терпящих отлагательства, случаев отсутствия технической возможности применения звуко- и видеозаписи.

Значение показаний, которые следователь, лицо, производящее дознание, получают в ходе допроса, заключается в том, что это наиболее распространенный источник доказательств, а в некоторых случаях – единственный в уголовном деле.

13.10.2. Очная ставка

Очная ставка – одновременный допрос двух ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия.

Цель данного следственного действия – устранение противоречий в показаниях ранее допрошенных лиц, а также получение новых доказательств.

Основанием для проведения очной ставки является наличие существенных противоречий в показаниях ранее допрошенных лиц.

Следователь¹ вправе провести очную ставку. Это означает, что даже при наличии существенных противоречий должностное лицо не обя-

¹ В соответствии со ст. 222 УПК очная ставка может проводиться по решению лица, производящего дознание. Согласно же ст. 186 УПК лицо, производящее дознание, не вправе проводить очную ставку. В данном случае существует несогласованность норм, при этом следует руководствоваться ст. 186 УПК.

зано проводить данное следственное действие (ч. 1 ст. 222 УПК). Это обусловлено тактическими соображениями:

- нежеланием ставить в известность о состоявшемся допросе конкретного лица (о том, например, что свидетель допрошен, подозреваемый может не знать) или о том, что имеются противоречия;
- предотвращением возможного воздействия на лицо, которое, по мнению следователя, дает правдивые показания;
- нежеланием вторичной виктимизации потерпевших, особенно несовершеннолетних.

Наконец, следователь может устранить противоречия в показаниях иным путем:

- повторным допросом;
- проведением очной ставки с другими участниками уголовного процесса;
- воспроизведением показаний участника уголовного процесса, который дал показания, существенно отличающиеся от показаний допрашиваемого (в том числе воспроизведение звуко- и видеозаписи).

Очная ставка может не проводиться и по причине, что следователь считает, что ее цель (устранение противоречий) не будет достигнута или возможно изменение показаний лица, которое дает правдивые показания (на данном этапе расследования).

Очная ставка может быть проведена между любыми ранее допрошенными лицами независимо от процессуального статуса (между свидетелем и обвиняемым, между обвиняемыми, между свидетелями и т. д.).

Перед проведением очной ставки следователь должен убедиться, что лицо, которое, по его мнению, дает правдивые показания, настаивает на них. Это можно установить в ходе устной беседы, краткого повторного допроса. Можно также предложить ознакомиться с данными ранее показаниями в тех случаях, если между допросом и очной ставкой имеется длительный разрыв во времени.

Очная ставка является разновидностью допроса (одновременный допрос двух лиц), поэтому необходимо учитывать все требования закона, предъявляемые к проведению допроса (разъяснение прав, право на отказ от дачи показаний, участие специалиста, переводчика, законных представителей, педагога, защитника).

Очная ставка начинается с выяснения у лиц, между которыми она проводится, знают ли они друг друга и в каких отношениях (наглядно знакомы, не знакомы, дружеские или враждебные, родственные отношения). Участникам очной ставки поочередно задаются вопросы по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка, при этом очная ставка не должна превращаться в обычный допрос.

Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя задавать вопросы друг другу, о чем делается отметка в протоколе.

При проведении очной ставки следователь, лицо, производящее дознание, вправе предъявить приобщенные к уголовному делу вещественные доказательства и документы (ч. 4 ст. 222 УПК).

Оглашение показаний участников очной ставки, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение звуко- и видеозаписи этих показаний допускаются лишь после дачи ими показаний на очной ставке и занесения их в протокол.

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

Протокол очной ставки, как и протокол допроса, не назван в качестве источников доказательств. Это обусловлено тем, что источник фактических данных – показания. Эти показания (сведения, сообщаемые в ходе допроса) могут быть зафиксированы различными способами (в ходе допроса, очной ставки, судебного разбирательства). Особенность данного источника доказательств (показаний) в том, что на момент допроса опознающий располагает сведениями (в отличие, например, от предъявления для опознания, проверки показаний на месте). В ходе же, например, осмотра, следственного эксперимента и иных следственных действий, протоколы которых названы в качестве источников доказательств в ст. 99 УПК, следователь и другие участники непосредственно воспринимают новые фактические данные, имеющие значение для уголовного дела.

Благодаря очной ставке не только устраняются имеющиеся существенные противоречия в показаниях, но могут быть получены новые доказательства. Так, лицо, отрицающее свою причастность к совершенному преступлению, может изменить ранее данные показания, а показания ранее допрошенных лиц могут быть детализированы (уточнены).

13.11. Предъявление для опознания

Отождествление объектов возможно как по материально-фиксированным отображениям (это имеет место при проведении экспертизы), так и по идеальному отображению. Для последнего отождествления предусмотрено следственное действие – предъявление для опознания, которое известно различным историческим типам уголовного процесса.

Предъявление для опознания – следственное действие, заключающееся в предъявлении ранее допрошенному лицу объекта, трупа, жи-

вотного или лица в целях установления их тождества или различия с ранее наблюдаемыми лицами или объектами.

В ходе расследования могут складываться различные ситуации, когда возникает необходимость в производстве рассматриваемого следственного действия. Например, в ходе обыска в жилище обвиняемого изъяты предположительно похищенные вещи, а лицо, у которого они похищены, может их опознать. В другой ситуации задержанное лицо по подозрению в совершении преступления (например, изнасилования) отрицает свою причастность к совершению преступлению, потерпевшая от сексуального насилия называет приметы преступника. В таких случаях проводится опознание.

Цель опознания – установление тождества или групповой принадлежности предъявляемого лица, трупа, объекта с ранее наблюдавшимися.

В зависимости от выбранного основания опознания **классифицируются**:

- по субъекту предъявления для опознания (он именуется опознающим) – опознание свидетелем, потерпевшим, подозреваемым, обвиняемым;

- предъявляемым объектам – опознание живых лиц (людей), животных, трупов (человека и животного), предметов, документов.

Объекты для опознания могут быть предъявлены в натуре (непосредственное опознание), а также на фотоизображениях и иных объективных копиях (моделях) (опосредованное опознание).

Предъявление для опознания не производится, если опознающий:

- ввиду своих физических или психических недостатков не способен правильно воспринимать обстоятельства, связанные с наблюдавшимся лицом или объектом, и давать о них правильные показания, что подтверждается в случае необходимости заключением экспертизы;

- не назвал индивидуально-определенные признаки, позволяющие идентифицировать лицо или объект;

- принимал участие в следственных действиях с участием опознаваемого лица или ему предъявлялись в ходе допроса объекты, которые нужно предъявить для опознания;

- до возбуждения уголовного дела или в ходе его расследования случайно или в связи с участием в проведении оперативно-розыскных мероприятий уже узнал данное лицо или объект;

- знаком с лицом, о приметах и особенностях которого он дал показания, и это лицо не отрицает своего знакомства с предполагаемым опознающим;

- предъявил документы, с очевидностью устанавливающие тождество объекта, который предполагалось предъявить для опознания.

Процессуальный порядок предъявления для опознания включает в себя:

- предварительный допрос опознающего;
- подготовку к проведению опознания;
- проведение опознания;
- составление протокола и предъявление его ознакомления и подписания.

Предварительный допрос опознающего проводится относительно обстоятельств, при которых он наблюдал опознаваемое лицо или предмет, примет и особенностей, по которым он может их (предмет, человека, животное и т. д.) опознать.

При **подготовке к проведению опознания** подбирают однородные предметы, сходных лиц (статистов); приглашают понятых и разъясняют участникам опознания их права. Число предъявляемых объектов (лиц) должно быть не менее трех. Одному из понятых предлагается присвоить номера предъявляемым предметам. Лицу, предъявляемому для опознания, предлагается занять любое место, о чем делается отметка в протоколе.

При невозможности предъявления лица для опознания может быть проведено опознание по его фотографии, предъявленной одновременно с фотографиями других лиц, по возможности сходных по внешности с опознаваемым, в количестве не менее трех. Если опознание осуществляется по фотоизображению, то подобранные фотографии в присутствии понятых наклеиваются на бланк протокола предъявления для опознания или на чистый лист бумаги, нумеруются и скрепляются печатью.

Перед **проведением опознания**, если опознающим является свидетель либо потерпевший, то они предупреждаются об уголовной ответственности за отказ и уклонение отдачи показаний, а также за дачу заведомо ложных показаний. Опознающему предлагается указать лицо или предмет, о которых он дал показания. Задавать наводящие вопросы не допускается. Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или на один из предметов, ему предлагается объяснить, по каким приметам или особенностям он узнал данное лицо или предмет. Если опознано лицо, то ему предлагается назвать себя.

В целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего. В этих случаях понятые должны находиться в местонахождении опознающего. Понятым и опознающему должна быть обеспечена возможность визуального наблюдения лиц, предъявленных для опознания (ч. 10 ст. 224 УПК).

Результатом предъявления для опознания может быть:

- отождествление – узнавание единичного конкретного объекта;
- установление сходства – отнесение объекта к группе;
- неузнавание.

О предъявлении для опознания составляется протокол и предъявляется для ознакомления и подписания участникам опознания. В протоколе указываются условия, ход, результаты опознания и по возможности дословно излагаются объяснения опознающего. Если предъявление лица для опознания проводилось в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего, об этом также делается отметка в протоколе.

Повторно опознание может быть проведено в следующих случаях:

- первоначальное опознание проводилось с наличием временного дефекта зрения у опознающего;
- предъявление для опознания проводилось в условиях, худших для восприятия, чем те, при которых опознающий наблюдал объект первоначально;
- предшествовало опознание по фотографии.

С одним опознающим опознание может проводиться неоднократно (в поисках лица, объекта, который он ранее наблюдал).

Могут иметь место ситуации, когда потерпевший и подозреваемый либо свидетель и обвиняемый готовы выступить в роли опознающего. В таком случае опознание проводится вне видимости и слышимости вначале с одним участником, а затем – с другим.

Труп и животное предъявляются для опознания в единственном числе.

Труп предъявляется в единственном экземпляре исходя из этических соображений, а также с учетом проблем организационного плана, так как проблематично подобрать сходные трупы. В некоторых случаях сложно подобрать и три сходных особи животных.

Предъявляемый объект (труп) сам по себе специфичен. Опознавательные признаки, характеризующие внешность человека, на трупе быстро видоизменяются, а потом быстро исчезают. Смерть резко изменяет внешность человека. С прекращением жизни исчезает постоянный обмен веществ, что приводит к разложению белка и вызывает изменения, называемые трупными явлениями. Они характеризуются трупным окоченением, трупными пятнами, трупным охлаждением, высыханием трупа, изменением состава крови и элементов тканей и органов. Вслед за ранними трупными явлениями развиваются новые изменения, называемые гниением. Опознание трупа затрудняется и в результате по-

вреждений, связанных с происшествием, а также обезображения трупа грызунами и хищниками.

Учитывая эти обстоятельства, следователь должен без промедления провести предъявление для опознания. В случае если лицо и тело трупа загрязнены или обезображены, возникает необходимость придать им вид, близкий к прижизненному, для облегчения опознания трупа, т. е. произвести туалет трупа, а в более сложных случаях – реставрацию.

Опознание по фотографии проводится в следующих случаях:

- лицо находится в розыске, но имеется фотография;
- опознаваемый категорически отказывается от участия в следственном действии (в таком случае составляется протокол, в котором данный факт отражается, далее организуется проведение опознания по фотографии);
- имеет место явка с повинной, а потерпевший скончался;
- внешность опознаваемого лица подверглась существенным изменениям (увечье, несчастный случай, пластическая операция);
- опознающий и опознаваемый находятся далеко от места, где производится расследование;
- имеется фото- или видеоизображение предмета, который уничтожен или изменен.

Протокол предъявления для опознания является источником доказательств (ст. 99 УПК). При оценке данных, полученных при предъявлении для опознания, учитываются:

- психосоматические качества опознающего (зрение, слух, наличие заболевания);
- состояние опознающего в момент первоначального наблюдения объекта (состояние опьянения);
- возрастные особенности малолетних, которые выступали в роли опознающих.

Кроме того, необходимо помнить, что результаты оцениваются не изолированно, а в совокупности с ранее полученными. Опознание на случайных признаках не может быть признано полноценным доказательством.

В случае если опознающий указал на статиста, понятого следователь должен проверить все доводы опознающего и, несмотря на то, уверен он или нет, что произошла ошибка, производить следственные действия, направленные проверку показаний опознающего.

Предъявление для опознания является самостоятельным следственным действием. Оно проводится в рамках возбужденного уголовного дела (предъявление для опознания может иметь место и в рамках су-

дебного следствия (ст. 342 УПК)), имеет свою цель, основания для проведения, достаточно детальную правовую регламентацию. Вероятность ошибки при опознании людей выше, чем при опознании вещей, а результаты того и другого при непосредственном восприятии значительно надежнее, чем при опознании по фотографии.

В случае если опознаваемый является подозреваемым или обвиняемым, а свидетель или потерпевший в присутствии понятых и статистов уверенно, однозначно и прямо указывают на него как на лицо, совершившее преступление, то в арсенале следователя появляется весьма весомое доказательство. Такое опознание оказывает серьезное психологическое воздействие и на опознанного.

13.12. Проведение допроса, очной ставки, предъявление для опознания с использованием систем видеоконференцсвязи (веб-конференции)

Развитие информационного общества является одним из национальных приоритетов (п. 1 Положения о Совете по развитию информационного общества при Президенте Республики Беларусь, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 8 ноября 2011 г. № 515). На современном этапе мирового развития информационная сфера приобретает ключевое значение для человека, общества, государства и оказывает всеобъемлющее влияние на происходящие экономические, политические и социальные процессы в любой стране.

Уголовный процесс как разновидность государственной (правоохранительной) деятельности не может не изменяться под влиянием научно-технического прогресса, находиться на обочине информационно-коммуникационных технологий.

Законом Республики Беларусь от 5 января 2016 г. № 356-З УПК дополнен ст. 224¹ «Проведение допроса, очной ставки, предъявление для опознания с использованием систем видеоконференцсвязи» и ст. 343¹ «Проведение допроса, опознания с использованием систем видеоконференцсвязи».

Видеоконференцсвязь – телекоммуникационная технология интерактивного взаимодействия двух и более удаленных абонентов, при которой между ними возможен обмен аудио- и видеоинформацией в реальном времени с участием передачи управляющих данных.

Веб-конференция – технология и инструментарий для организации онлайн-встреч и совместной работы в режиме реального времени через сеть Интернет.

Применение видеоконференцсвязи в уголовном процессе предусмотрено ст. 24 Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, п. 8 ст. 46 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, ст. 105 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишиневской конвенции). Применение видеоконференцсвязи предусмотрено законодательством многих государств (например, § 168e УПК ФРГ).

В отечественном уголовном процессе допрос потерпевшего, свидетеля, очная ставка или предъявление для опознания лиц и (или) объектов с участием потерпевшего или свидетеля могут быть проведены дистанционно с использованием систем видеоконференцсвязи *в случаях:*

- невозможности прибытия участника процесса для производства следственного действия по состоянию здоровья или по другим уважительным причинам;
- необходимости обеспечения безопасности участников уголовного процесса и других лиц в соответствии с гл. 8 УПК;
- если потерпевший, свидетель являются несовершеннолетними;
- необходимости обеспечения наиболее быстрого, всестороннего и объективного исследования обстоятельств уголовного дела.

Для обеспечения производства следственного действия с использованием систем видеоконференцсвязи (веб-конференции) по местонахождению участника следственного действия следователь по территориальности направляет поручение об оказании содействия в проведении следственного действия в порядке, предусмотренном ч. 7 ст. 36 или ч. 4 ст. 184 УПК.

Допрос, очная ставка, предъявление для опознания лиц и (или) объектов проводятся по общим правилам, установленным уголовно-процессуальным законом, и с учетом особенностей, предусмотренных ст. 224¹ УПК.

Применение систем видеоконференцсвязи (веб-конференции) при производстве следственных действий должно обеспечивать возможность реализации участниками следственного действия их прав и исполнения обязанностей, предусмотренных уголовно-процессуальным законом. При этом должно обеспечиваться надлежащее качество изображения и звука.

Ход и результаты следственного действия, проведенного в режиме видеоконференцсвязи (веб-конференции), фиксируются используемыми техническими средствами с его одновременной видеозаписью долж-

ностным лицом, исполняющим поручение об оказании содействия, и отражаются им в протоколе следственного действия с соблюдением требований ч. 5 ст. 219 УПК.

Должностное лицо, исполняющее поручение об оказании содействия, обязано находиться с участником следственного действия до его окончания. По окончании следственного действия должностное лицо, исполняющее поручение об оказании содействия, обязано полностью воспроизвести участнику следственного действия видеозапись следственного действия, если он об этом ходатайствует. Допускается воспроизведение звуко- и видеозаписи части следственного действия, на которую указывают участники уголовного процесса.

По окончании просмотра видеозаписи следователем у участников следственного действия выясняется, имеют ли они какие-либо замечания по его содержанию. Дополнения и замечания, сделанные участниками следственного действия, либо удостоверение правильности видеозаписи заносятся в протокол должностным лицом, исполняющим поручение об оказании содействия.

Протокол подписывается должностным лицом, исполняющим поручение об оказании содействия, и участниками следственного действия. Электронный носитель информации следственного действия с применением систем видеоконференцсвязи упаковывается и опечатывается должностным лицом, исполняющим поручение об оказании содействия. Протокол и электронный носитель информации следственного действия направляются следователю для приобщения к материалам уголовного дела.

Протокол следственного действия составляется в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания.

В случае применения в отношении лица, участвующего в производстве следственных действий с использованием систем видеоконференцсвязи, мер по обеспечению безопасности в соответствии с гл. 8 УПК, оно может быть допрошено либо с его участием могут быть проведены очная ставка, опознание лица с использованием систем видеоконференцсвязи с соответствующими изменениями внешности и (или) голоса, обеспечивающими неузнаваемость защищаемого лица.

По усмотрению следователя в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 224¹ УПК, допрос участников процесса может быть проведен с использованием систем веб-конференции. Ход и содержание допроса с использованием систем веб-конференции отражаются в протоколе с соблюдением требований ч. 5 ст. 219 УПК.

13.13. Проверка показаний на месте

Проверка показаний на месте – следственное действие, производимое с ранее допрошенным лицом на месте происшествия или в ином месте с целью проверки, уточнения или получения новых фактических данных, уточнения маршрута и места, где совершались проверяемые действия, а также для выявления достоверности показаний путем их сопоставления с обстановкой исследуемого события.

Сущность проверки показаний на месте заключается в выявлении осведомленности лица относительно происходившего события в конкретной материальной обстановке. Присутствие на месте, где произошло преступление, воздействует на психику лица, давшего показания, приводит к активизации процессов памяти и вызывает определенные переживания, связанные с данным местом.

Целью проведения проверки показаний на месте является верификация имеющихся доказательств и получение новых фактических данных.

К **задачам** проверки показаний на месте относятся¹:

- обнаружение места происшествия, о котором следователю ранее не было известно;
- установление пути, по которому допрошенное лицо проникло на место происшествия или удалилось с него, который следователем ранее установлен не был;
- обнаружение каких-либо следов преступления или вещественных доказательств, местонахождение которых неизвестно следователю;
- обнаружение новых доказательств;
- обнаружение потерпевших, ранее не известных следователю;
- установление других подозреваемых (обвиняемых);
- установление причастности подозреваемого (обвиняемого) к другим преступлениям, о которых следствию известно, но преступники не установлены;
- установление причин преступления и условий, способствовавших его совершению;
- установление или уточнение отдельных обстоятельств, связанных с действиями допрошенного лица на месте происшествия или в других местах в случаях, когда эти обстоятельства следователю не ясны, а другими способами их установить и уточнить невозможно;
- установление действительной обстановки места происшествия в момент происходившего события;

¹ См.: Хлынцов М.Н. Проверка показаний на месте / под ред. Д.П. Рассейкина. Саратов : СЮИ, 1971. С. 11–18.

– установление осведомленности допрошенного лица относительно места происшествия;

– установление осведомленности допрошенного лица относительно действительных обстоятельств события или действий, участником или очевидцем которых оно было;

– проверка следственных и розыскных версий.

Проверка показаний на месте проводится только после допроса (подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля) и заключается в том, что ранее допрошенное лицо:

– воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события;

– отыскивает и указывает предметы, документы, следы, имеющие значение для уголовного дела;

– демонстрирует определенные действия;

– показывает, какую роль в исследуемом событии играли те или иные предметы;

– обращает внимание на изменения в обстановке места события;

– конкретизирует и уточняет свои прежние показания.

Какое-либо постороннее вмешательство в эти действия и наводящие вопросы недопустимы.

Проверка показаний на месте проводится с участием *понятых* либо с применением звуко- и видеозаписи, а в необходимых случаях – с участием *специалиста*.

Воспроизведение не связанных с опытами действий, обстановки и иных обстоятельств определенного события отличает проверку показаний на месте от следственного эксперимента (ст. 207 УПК). В большинстве случаев следственный эксперимент не может проводиться без учета условий, в которых протекало подлинное событие. На проверку показаний на месте это обстоятельство не оказывает какого-либо воздействия.

Следственный эксперимент в ряде случаев может проводиться в отсутствие подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего, а проверка показаний на месте невозможна без участия лица, показания которого проверяются (так как верификации подвергаются именно показания конкретного лица). Проверка не может быть проведена вне того места, в котором происходили события (для следственного эксперимента такое условие не всегда обязательно).

Проверка показаний на месте отличается от допроса, который обязательно предшествует проверке, и, как правило, проводится в служебном кабинете следователя, и в нем не предусмотрено участие понятых.

Существенные отличия имеются между осмотром места происшествия и проверкой показаний на месте.

В ходе осмотра места происшествия следователь лично воспринимает обстановку места происшествия в ее неизменном виде, т. е. в таком состоянии, в котором она находится в момент ее исследования следователем. Условие неповторимости обстановки обеспечивает возможность обнаружения, фиксации, изъятия, оценки и исследования следов. При проверке показаний на месте поиск следов проводится со слов допрошенного лица, которое обращает внимание участников следственного действия на предметы и иные обстоятельства происшедшего события. Ранее допрошенные лица участвуют в осмотре по усмотрению следователя.

Проверка показаний на месте проводится, как правило, после осмотра места происшествия; роль привлеченных (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель) к осмотру места происшествия отлична от роли, которую они выполняют в ходе проверки показаний на месте.

Особенностью отражения в протоколе осмотра места происшествия участия лица в следственном действии является то, что его пояснения имеют оперативное значение и в протоколе не отражаются. Это происходит из объективности осмотра места происшествия, заключающегося в том, что в описательной части протокола отражаются лишь объективные фактические данные; в нем не должны содержаться какие-либо суждения, выводы версии¹.

Сущность проверки показаний на месте заключается в показе, рассказе лица, чьи показания проверяются, а также в демонстрации им некоторых действий.

Показ представляет собой действия лица, выражающиеся в доведении до сведения всех участников следственного действия жестами, передвижениями о каких-либо объектах и обстоятельствах, имеющих отношение к событию.

Сутью рассказа является словесное изложение событий, явлений, фактов, обстоятельств, действий, процессов, психологических восприятий, отношений и т. д.

Демонстрация заключается в показе наглядным образом соответствующих объектов.

Под воспроизведением обстановки понимается воссоздание материальной обстановки исследуемого события, т. е. помещения, участка местности (территория, акватория), подземного образования или ис-

¹ См.: Степанов В.В. Правовая природа и направления совершенствования проверки показаний на месте // Государство и право. 2001. № 12. С. 77.

кусственного сооружения, воздушной среды над ними со всеми материальными объектами независимо от их свойств и качеств, имеющих с ними пространственно-временную и причинно-следственную связь. Обстановка воспроизводится действиями лиц, тем или иным способом воспринимавших обстановку.

Не допускается одновременная проверка показаний на месте нескольких лиц.

Проверка показаний в жилище и ином законном владении проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц либо по постановлению следователя с санкции прокурора или его заместителя, которое должно быть предъявлено до начала проверки показаний на месте.

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

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

О проведении проверки показаний на месте составляется *протокол* с соблюдением требований ст. 193 и 194 УПК. В протоколе подробно отражаются условия, ход и результаты проверки показаний на месте. Особенностью фиксации данного действия является отражение в нем фрагментов различных следственных действий. Обнаруженные на месте проверки предметы, вещи (которые могут быть приобщены к уголовному делу как вещественные доказательства) подробно описываются, что исключает впоследствии проведение самостоятельного следственного действия – осмотра (ч. 1 ст. 97 УПК). В протоколе фиксируются также показания лица, с участием которого производится данное следственное действие.

В ходе проверки показаний на месте лицо может указать на места захоронений трупа, обнаружить похищенные предметы, спрятанные орудия преступления. В таких случаях проверка показаний на месте должна быть прекращена, так как объективно возникают основания для осуществления осмотра места происшествия, местности, помещений. Это обусловлено, во-первых, тем, что признаки осмотра, безусловно, будут

преобладать; во-вторых, проверка во многом была бы беспредметной, так как прежде, чем проверять какие-либо обстоятельства, необходимо обладать информацией о предмете проверки.

13.14. Назначение и проведение экспертизы. Виды экспертиз

Одной из форм участия в уголовном процессе лиц, обладающих специальными знаниями, является проведение ими исследований (экспертиз) по поручению следователя, лица, производящего дознание, и суда.

Экспертиза назначается в случаях, если при производстве дознания, предварительного следствия необходимы специальные знания в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности.

Назначение и проведение экспертизы – следственное действие, проводимое по постановлению органа, ведущего уголовный процесс, лицом, обладающим специальными знаниями в науке, технике, искусстве, ремесле и иных сферах деятельности, с применением научно-исследовательских методик в целях получения ответов на вопросы, имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела.

Экспертиза – исследование и решение опытными специалистами вопросов, требующих специальных знаний в области науки, техники, экономики, искусства или других отраслей знаний. Экспертиза является прикладным исследованием конкретного объекта в целях достижения не собственно научного, а прикладного знания.

Судебная экспертиза – экспертиза, назначенная и проведенная в порядке, установленном процессуальным законодательством (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 18 декабря 2019 г. № 281-З «О судебно-экспертной деятельности»).

Любая экспертиза должна проводиться с использованием научно обоснованных методик (т. е. описанных в научной литературе, апробированных в реальной исследовательской практике) и с применением средств объективного контроля, что дает возможность другому специалисту проверить соблюдение условий проведения экспертизы.

В настоящее время в Республике Беларусь Государственный комитет судебных экспертиз, подчиненные Государственному таможенному комитету таможенные лаборатории, учреждение образования «Государственный институт повышения квалификации и переподготовки кадров таможенных органов Республики Беларусь» и другие государственные судебно-экспертные организации (подразделения), созданные в установленном законодательством порядке, осуществляют свою деятельность без получения соответствующих специальных разрешений (лицензий).

Лицензирование деятельности по проведению судебных экспертиз осуществляется Государственным комитетом судебных экспертиз (п. 422² Положения о лицензировании отдельных видов деятельности, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450).

Назначение и проведение экспертизы может осуществляться на стадии рассмотрения заявления или сообщения о преступлении. До возбуждения уголовного дела в соответствии со ст. 173 УПК допускается назначение судебно-медицинской экспертизы для определения причин смерти и степени тяжести телесных повреждений и иных экспертиз, выводы которых могут иметь существенное значение для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Не могут назначаться экспертизы, связанные с применением мер процессуального принуждения в отношении физических лиц (ч. 2 ст. 226 УПК).

Фактическое основание для назначения и проведения экспертизы – необходимость получения ответов на вопросы, для разрешения которых требуется наличие специальных знаний.

Заключения ведомственных инспекций, акты проверок, консультации специалистов, имеющиеся в уголовном деле, не исключают возможность назначения экспертизы по тем же вопросам (ч. 3 ст. 227 УПК).

Юридическим основанием для проведения экспертизы является наличие мотивированного постановления следователя, лица, производящего дознание.

Процессуальный порядок проведения экспертизы следующий:

- вынесение мотивированного постановления о назначении экспертизы;
- ознакомление заинтересованных участников уголовного процесса с постановлением о назначении экспертизы;
- направление (вручение) постановления о проведении экспертизы исполнителю и разъяснение эксперту прав и обязанностей;
- непосредственное осуществление экспертного исследования и оформление заключения эксперта либо сообщения о невозможности дачи заключения;
- получение объяснения или допрос эксперта (в необходимых случаях) для разъяснения данного им заключения;
- предъявление подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, защитнику, законным представителям, представителю умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, и свидетелю заключения эксперта (сообщения о невозможности дачи заключения), объяснения или протокола допроса эксперта.

Вынесение мотивированного постановления о назначении экспертизы (данному действию может предшествовать получение образцов для сравнительного исследования). Признав необходимым назначение экспертизы, следователь, лицо, производящее дознание, выносят об этом постановление, в котором указываются:

- основания назначения экспертизы;
- фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) эксперта или наименование организации, в которой должна быть проведена экспертиза;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- материалы, объекты, предоставляемые в распоряжение эксперта.

Постановление следователя, лица, производящего дознание, о назначении экспертизы обязательно к исполнению лицами, организациями, которым оно адресовано и в компетенцию которых это входит.

В случае если при назначении или проведении судебно-медицинской либо судебно-психиатрической экспертизы возникает необходимость в стационарном наблюдении, то подозреваемый, обвиняемый могут быть помещены соответственно в государственную организацию здравоохранения или судебно-психиатрический экспертный стационар, о чем указывается в постановлении о назначении экспертизы.

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

Время нахождения подозреваемого, обвиняемого в государственной организации здравоохранения или судебно-психиатрическом экспертном стационаре включается в срок содержания под стражей.

При помещении подозреваемого в судебно-психиатрический экспертный стационар для проведения стационарной судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения эксперта о психическом состоянии подозреваемого.

Ознакомление заинтересованных участников уголовного процесса с постановлением о назначении экспертизы. До направления постановления для исполнения следователь, лицо, производящее дознание, обязаны ознакомить с ним подозреваемого, обвиняемого, за исключением случаев, когда обвиняемый находится в розыске, их законных представителей, а также подвергаемых экспертизе потерпевшего и свидетеля и разъяснить

им права, установленные ст. 229 УПК. Об этом составляется протокол, который подписывается следователем, лицом, производящим дознание, и лицом, ознакомленным с постановлением (ч. 4 ст. 227 УПК).

Постановление о назначении судебно-психиатрической экспертизы и заключение экспертов не объявляются лицам, если их психическое состояние делает это невозможным.

Если на момент проведения экспертизы в уголовном деле не принимают участие тот или иной участник процесса (в том числе до возбуждения уголовного дела), то это не исключает выполнение указанного действия после их появления в уголовном процессе.

При назначении и проведении экспертизы подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, свидетель имеют следующие права (ч. 1 и 2 ст. 229 УПК):

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

Указанные права имеют потерпевший и свидетель, подвергаемые экспертизе, а также законный представитель, представитель потерпевшего (ст. 10, п. 2, 4, 11 ч. 1 ст. 57, п. 2, 7 и 9 ч. 1 ст. 59 УПК), адвокат свидетеля (ст. 60¹ УПК) и представитель умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого (п. 8 ч. 1 ст. 57² УПК).

Экспертиза свидетелей проводится только с их согласия, которое дается ими письменно. Если эти лица не достигли совершеннолетия, письменное согласие на проведение экспертизы дается их родителями, усыновителями, опекунами или попечителями.

В случае удовлетворения ходатайства, заявленного лицом, ознакомленным с постановлением, следователь, лицо, производящее дознание,

изменяют или дополняют свое постановление о назначении экспертизы. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, лицо, производящее дознание, выносят мотивированное постановление, которое объявляется под расписку лицу, заявившему это ходатайство.

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

Направление (вручение) постановления о проведении экспертизы исполнителю и разъяснение эксперту прав и обязанностей. Экспертиза проводится специалистами судебно-экспертных организаций, иных государственных или негосударственных организаций либо другими сведущими лицами, назначенными следователем, лицом, производящим дознание.

Судебно-экспертными организациями являются государственные судебно-экспертные организации, а также организации, осуществляющие деятельность по проведению судебных экспертиз на основании лицензии. Государственными судебно-экспертными организациями являются органы Государственного комитета судебных экспертиз, органы государственной безопасности, органы пограничной службы, таможенные органы, иные государственные органы и организации, которым законодательными актами предоставлены полномочия на проведение судебных экспертиз (ч. 1 ст. 14 Закона Республики Беларусь «О судебно-экспертной деятельности»).

При проведении экспертизы в судебно-экспертной организации (подразделении) следователь, лицо, производящее дознание, направляют в судебно-экспертную организацию (подразделение) свое постановление и необходимые материалы, объекты.

Руководитель судебно-экспертной организации (подразделения):

- поручает проведение экспертизы одному или нескольким экспертам;
- разъясняет экспертам их права и обязанности, предусмотренные ст. 61 УПК, предупреждает об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения эксперта и отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на них обязанностей, что удостоверяется подписями экспертов в заключении эксперта.

Если экспертиза проводится вне судебно-экспертной организации, следователь, лицо, производящее дознание, до вынесения постановле-

ния о назначении экспертизы должны удостовериться в личности лица, которому они намерены поручить проведение экспертизы, его компетентности, выяснить его отношения с подозреваемым, обвиняемым, потерпевшим и лицом, подвергаемым экспертизе, и проверить, нет ли оснований для отвода эксперта.

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

Непосредственное осуществление экспертного исследования и оформление заключения эксперта либо сообщения о невозможности дачи заключения. Эксперт не вправе помимо органа, ведущего уголовный процесс (ч. 3 ст. 61 УПК):

- вести переговоры с участниками уголовного процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;
- самостоятельно собирать объекты экспертизы;
- проводить исследования, которые могут повлечь за собой полное или частичное уничтожение объектов экспертизы либо изменение их внешнего вида или основных свойств, если на это не было письменного разрешения органа, ведущего уголовный процесс.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе присутствовать при проведении экспертизы, за исключением составления экспертом заключения (ч. 6 ст. 227 УПК).

Заключение эксперта – процессуальный документ, удостоверяющий факт и ход исследования экспертом материалов, представленных органом, ведущим уголовный процесс, и содержащий выводы по поставленным перед экспертом вопросам, основанные на специальных знаниях эксперта в области науки, техники, искусства, ремесла и иных сферах деятельности (ст. 95 УПК). Заключение эксперта является источником доказательств (ч. 2 ст. 88 УПК).

После проведения исследования с учетом его результатов эксперт (эксперты) от своего имени составляет и подписывает заключение эксперта, которое должно состоять из вводной, исследовательской частей и мотивированных выводов.

В вводной части заключения эксперта указываются:

- сведения о судебно-экспертной организации (подразделении), эксперте (фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется), занимаемая должность, образование, стаж экспертной работы по экспертной специальности, ученая степень, ученое звание, иные сведения);
- дата начала и окончания проведения экспертизы (при необходимости время);
- основание для проведения экспертизы, дата вынесения постановления (определения) о назначении экспертизы;
- отметка, удостоверенная подписью эксперта, о том, что он предупрежден об ответственности, установленной законодательными актами, а также об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения эксперта, отказ либо уклонение без уважительных причин от исполнения возложенных на него обязанностей;
- сведения о лицах, присутствовавших при проведении экспертизы;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- сведения о материалах и объектах, предоставленных для проведения экспертизы;
- сведения о ходатайствах эксперта.

В исследовательской части заключения эксперта содержатся следующие сведения:

- описание объектов и их упаковки;
- условия проведения экспертизы, имеющие значение для экспертного исследования;
- примененные средства, методы, проведенные эксперименты, выявленные существенные свойства (признаки) объектов, полученные результаты;
- сведения об израсходованных (уничтоженных) объектах с указанием их наименования и количества;
- пояснения лиц, присутствовавших при проведении экспертизы;
- ссылки на используемые методические материалы либо иные материалы с научно-практическим обоснованием примененных методов;
- иные сведения, имеющие значение для проведения экспертизы.

Мотивированные выводы в заключении эксперта формулируются на основе объективного, всестороннего и полного анализа результатов, полученных при исследовании материалов, объектов экспертизы. Если при проведении экспертизы эксперт установит обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать на них в своем заключении.

К заключению эксперта должны быть приложены оставшиеся после исследования вещественные доказательства, образцы, полученные экс-

периментальным путем и использованные для сравнения, а также фотографии, схемы, графики, таблицы и иные материалы, подтверждающие выводы, электронные носители соответствующей информации. Приложение к заключению эксперта на бумажных носителях подписывается экспертом, на электронных носителях упаковывается и печатывается.

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

Предметы и документы, являвшиеся объектами экспертизы, в том числе образцы, в упакованном и опечатанном экспертом виде подлежат возвращению органу (лицу), назначившему экспертизу, вместе с заключением эксперта или сообщением о невозможности дачи заключения¹.

Получение объяснения или допрос эксперта (в необходимых случаях) для разъяснения данного им заключения. Получение объяснения либо допрос эксперта до предоставления им заключения не допускается (ч. 2 ст. 237 УПК). Эксперт может изложить свои ответы собственноручно.

Эксперт может быть допрошен для разъяснения или уточнения заключения, данного им в ходе судебного заседания или досудебного производства (ч. 1 ст. 335 УПК).

Под разъяснением следует понимать доведение экспертом до участников судебного разбирательства смысла как отдельных положений, так и всего заключения в целом.

Уточнениями заключения принято считать вытекающие из проведенных исследований выводы по обстоятельствам, не нашедшим отражения в самом заключении, а также отдельные обоснования выводов эксперта.

Эксперт может быть допрошен по сделанному им сообщению о невозможности дать заключение с целью получения более детальных объяснений о причинах этого.

Допрос эксперта ограничен рамками предмета той экспертизы, которую он проводил.

При допросе выясняются вопросы, ответы на которые не требуют дополнительных исследований, в том числе вновь представленных материалов.

¹ Порядок проведения экспертиз регламентирован подзаконными нормативными актами Государственного комитета судебных экспертиз, а также иными государственными органами.

Вопросы эксперту при его допросе должны касаться объектов, исследованных экспертом в пределах вопросов, которые им разрешались и нашли отражение в его выводах.

Эксперту могут быть заданы вопросы относительно обоснованности научных положений проведенного исследования, правомерности применения конкретной методики, причин различия выводов эксперта по одним и тем же вопросам, противоречий между исследовательской частью и выводами либо несколькими заключениями, расхождений между объемом поставленных вопросов и выводами, дачи заключения в вероятной форме, стилистических неясностей и т. п.

Не могут ставиться вопросы, не связанные с заключением, по которому проводится допрос (п. 14 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 1 «О судебной экспертизе по уголовным делам»).

В отличие от допроса других участников уголовного процесса допрос эксперта не предполагает свободного рассказа. Допрос эксперта проводится с соблюдением ст. 193, 194 УПК (ч. 1 ст. 237 УПК). Однако в этих статьях ничего не сказано о том, необходимо ли предупреждать эксперта об уголовной ответственности за отказ либо за дачу заведомо ложных показаний. Не указаны показания эксперта и среди источников доказательств (ч. 2 ст. 88 УПК). Нельзя считать показания эксперта частью заключения эксперта, так как об этом ничего не говорится в уголовно-процессуальном законе. Не назван протокол допроса эксперта (как источник доказательств) и в ч. 2 ст. 88 и ст. 99 УПК.

Предъявление подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, защитнику, законным представителям, представителю умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, и свидетелю заключения эксперта (сообщения о невозможности дачи заключения), объяснения или протокола допроса эксперта. Заключение эксперта или его сообщение о невозможности дачи заключения, а также объяснение или протокол допроса эксперта до окончания предварительного расследования предъявляются подозреваемому, обвиняемому, защитнику, а также по их просьбе потерпевшему и свидетелю, подвергшимся экспертизе, которые вправе давать свои объяснения и заявлять ходатайства по выводам эксперта. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, лицо, производящее дознание, выносят мотивированное постановление, которое под расписку объявляется лицу, заявившему ходатайство.

Об ознакомлении с заключением эксперта, объяснением либо протоколом его допроса составляется протокол с соблюдением требований

ст. 193 и 194 УПК. В протоколе отражаются сделанные заявления или ходатайства.

Данный порядок применяется и в случае, если экспертиза была проведена до привлечения лица в качестве обвиняемого либо признания его подозреваемым или потерпевшим, а также в случае, если экспертиза проведена до возбуждения уголовного дела.

Классификация судебных экспертиз имеет большое значение для теории и практики, так как позволяет определить направленность их методического и организационного обеспечения, и проводится по различным основаниям.

Так, по характеру отрасли специальных знаний (предмету, объекту и методам исследования, определяющих сущность специальных знаний эксперта) – криминалистические, судебно-медицинские и т. д.

Одним из основных источников формирования новых видов судебных экспертиз является судебная практика. Она же является своего рода заказчиком, а судебные эксперты и ученые – исполнителями по разработке новых экспертных методик.

Экспертизы классифицируются (некоторые из них прямо закреплены в уголовно-процессуальном законе) в зависимости:

- от места проведения;
- количества экспертов, участвующих в проведении экспертизы;
- знаний, необходимых при проведении экспертизы;
- порядка проведения;
- объема исследований.

В зависимости от места проведения экспертизы классифицируются:

- на проводимые *в судебно-экспертной организации* (ст. 230 УПК);
- проводимые *вне судебно-экспертной организации* (ст. 231 УПК).

В зависимости от количества экспертов, участвующих в проведении экспертизы, проводится классификация экспертиз:

- на проводимые экспертом *единолично*;
- *комиссионные* экспертизы.

Комиссионная экспертиза проводится несколькими экспертами одной специальности (профиля) в случае необходимости проведения сложных экспертных исследований.

При проведении комиссионной экспертизы эксперты совместно анализируют полученные результаты и, придя к единому мнению (выводу), составляют и подписывают единое заключение или мотивированное сообщение о невозможности дачи заключения эксперта.

В случае разногласия между экспертами каждый из них или часть экспертов дают отдельное заключение либо эксперт, мнение которого

расходится с выводами большинства, формулирует его в заключении отдельно.

В зависимости от знаний, необходимых при проведении экспертизы, экспертизы классифицируются:

- на экспертизы, проводимые специалистом, обладающим знаниями *в одной отрасли знаний*;
- экспертизы, проводимые специалистами, обладающими знаниями *в различных отраслях знаний*, – *комплексные* экспертизы.

В случаях если установление того или иного обстоятельства невозможно путем проведения отдельных экспертиз либо это выходит за пределы компетенции одного эксперта или комиссии экспертов, может быть назначено проведение ряда исследований, осуществляемых несколькими экспертами на основе использования разных специальных знаний (комплексная экспертиза).

Таким образом, формулировка в постановлении о назначении экспертизы вопросов, которые решаются экспертами различных специальностей независимо друг от друга (например, наличие следов рук и биологического материала на объекте исследования), не означает, что экспертиза является комплексной.

Наиболее часто проводятся комплексные медико-криминалистические экспертизы, в частности медико-баллистические – по установлению механизма выстрела (направление и дальность выстрела, взаимное расположение стрелявшего и потерпевшего и т. д.), медико-трасологические – по установлению механизма причинения телесных повреждений (например, ножевого ранения).

В зависимости от порядка проведения экспертизы подразделяются:

- на *первичные* экспертизы;
- *повторные* экспертизы.

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

В зависимости от объема исследований экспертизы классифицируются:

- на *основные* экспертизы;
- *дополнительные* экспертизы.

Дополнительные экспертизы назначаются при недостаточной ясности или неполноте заключения, а также в случае возникновения новых вопросов в отношении ранее не исследованных обстоятельств (ч. 1 ст. 239 УПК). Проведение дополнительной экспертизы поручается тому же или другому эксперту (экспертам).

Назначение и проведение экспертизы обязательно, если необходимо установить (ст. 228 УПК):

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

На практике назначаются и проводятся в обязательном порядке экспертизы и в других случаях. Так, судам надлежит учитывать, что для определения вида средств и веществ (наркотическое, психотропное, особо опасное наркотическое средство, психотропное вещество либо их аналог, сильнодействующее или ядовитое), их названий и свойств, происхождения, способа изготовления или переработки, а также для установления принадлежности растений и грибов к культурам, содержащим наркотические средства или психотропные вещества, требуются специальные знания. Поэтому при рассмотрении дел данной категории необходимо располагать соответствующими экспертными заключениями (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 марта 2003 г. № 1 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными веществами, их прекурсорами и аналогами, сильнодействующими и ядовитыми веществами» (ст. 327–334 УК)).

13.15. Получение образцов для сравнительного исследования

Вопрос об отнесении получения образцов для сравнительного исследования к следственным действиям является спорным.

Получение образцов для сравнительного исследования (ст. 234 УПК) помещено законодателем в гл. 26 «Назначение и проведение экспертизы» УПК. Это дает основание рассматривать данное действие как элемент экспертизы.

Получение образцов для сравнительного исследования – действие, заключающееся в получении у подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия образцов почерка или иных образцов для сравнительного исследования, когда возникла необходимость проверить, не оставлены ли указанными участниками следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах.

При получении образцов не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья человека или унижающие его честь и достоинство (ч. 3 ст. 234 УПК).

Что касается методов, опасных для жизни и здоровья, то с таким требованием, безусловно, следует согласиться. Что же касается унижения чести и достоинства, то это требование трудновыполнимо. Сам факт получения образцов у подозреваемого, обвиняемого не может не затрагивать честь и достоинство данных участников уголовного процесса.

Образцы могут быть получены у подозреваемого, обвиняемого или потерпевшего, а также у свидетеля с его согласия. В законе ничего не сказано о возможности получения образцов у животного (объектом идентификации может быть и животное) (ч. 2 ст. 234 УПК).

Образцы для сравнительного исследования – материальные объекты, отображающие признаки, качества и свойства иных объектов (субъектов) или же обладающие своими собственными признаками, качествами и свойствами, полученные следователем, лицом, производящим дознание, в установленном законом порядке для проведения идентификационных исследований или установления родовой (групповой) принадлежности различных материальных объектов.

Образцы служат связующим звеном между вещественным доказательством и отождествляемым объектом, отображением которого, возможно, является вещественное доказательство.

Под **иными образцами для сравнительного исследования** понимаются: образцы отпечатков ступней, зубов, ногтей; образцы крови, волос, слюны, спермы (последние являются частями идентифицируемого объекта).

На практике не ограничиваются получением указанных образцов. Это могут быть оттиски печатей, получение образцов распечатки с принтера, части краски, бумаги, пробы воды, почвы; так называемые средние пробы (зерна, других сыпучих веществ). Следователь может изготовить оттиск орудий взлома, обуви, транспортных средств. Но по общему правилу такие образцы изготавливает эксперт, поскольку в его распоряжение представляется идентифицируемый объект. В таких случаях получение образцов является частью экспертного исследования. Профессор С.А. Шейфер

указывает, что вряд ли получение названных образцов можно подменить выемкой, осмотром. Выемка применяется в тех случаях, когда мы получаем свободные образцы (например, почерка).

Соглашаясь с таким подходом, можно отметить следующее.

Из вышеизложенного следует, что получение свободных образцов путем выемки – следственное действие. Почему же тогда получение образцов для сравнительного исследования нельзя отнести к следственным действиям?¹ Ведь и в первом, и во втором случае образцы служат связующим звеном между вещественным доказательством и отождествляемым объектом.

Классификация образцов для сравнительного исследования осуществляется по различным основаниям. Самая распространенная в юридической литературе классификация образцов – классификация по времени получения и условиям возникновения:

- *свободные* – образцы, выполненные или возникшие до возбуждения уголовного дела и никак не связанные с фактом его расследования, они изымаются в ходе выемки, обыска, осмотра;

- *условно-свободные* – объекты, выполненные в процессе расследования, но вне связи с предстоящей экспертизой;

- *экспериментальные* – образцы, полученные специально для проведения экспертизы, т. е. в порядке ст. 234 УПК, они могут быть получены экспертом, если получение образцов для сравнительного исследования является частью экспертного исследования.

Эксперт может получить образцы только от тех объектов, которые представлены в его распоряжение для проведения экспертизы (например, произвести экспериментальный отстрел пуль или гильз из исследуемого пистолета). В каком-либо отдельном процессуальном оформлении такое получение не нуждается. Оно выступает как составная часть исследования и отражается в исследовательской части заключения.

Следователь, лицо, производящее дознание, вправе получить образцы почерка или иные образцы для сравнительного исследования в тех случаях, если ими принимается решение о назначении экспертизы и для исследования представляемых эксперту объектов необходимо наличие образцов. Юридическим основанием получения образцов является постановление следователя либо лица, производящего дознание.

Процессуальный порядок получения образцов для сравнительного исследования следующий:

¹ По мнению А.П. Аленина, получение образцов для сравнительного исследования является самостоятельным следственным действием (см.: Аленин А.П. Виды и система следственных действий // Правоведение. 2004. № 1. С. 92–93).

- принятие решения о получении образцов и вынесение постановления;

- вызов участника, у которого будут получены образцы, привлечение специалиста, если это необходимо (например, образцы крови всегда получают с привлечением специалиста – медицинского работника);

- ознакомление лица с постановлением о получении образцов для сравнительного исследования;

- непосредственно получение образцов и составление протокола.

При получении образцов для сравнительного исследования участие понятых необязательно.

В **протоколе** получения образцов для сравнительного исследования отражаются:

- основание и порядок производства данного следственного действия;

- перечень участников, отметка о разъяснении им прав и обязанностей;

- количество и вид полученных образцов;

- средства, использованные для получения образцов, а также для фиксации самого хода их получения.

Протокол подписывается всеми участниками.

Полученные образцы должны быть упакованы и находиться при уголовном деле до передачи их вместе с другими материалами на экспертное исследование. После исследования образцы, если они не уничтожены в ходе экспертизы, возвращаются следователю и хранятся при уголовном деле.

Глава 14

ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО, ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ОБВИНЕНИЯ, ДОПРОС ОБВИНЯЕМОГО

14.1. Понятие, основания и значение привлечения в качестве обвиняемого

Одной из основных задач органов уголовного преследования на стадии предварительного расследования является установление лица, совершившего преступление, и привлечение его в установленном законом порядке в качестве обвиняемого. От того, насколько успешно будет осуществляться эта деятельность, во многом зависит эффективность уголовного процесса в целом.

До настоящего времени в уголовно-процессуальном праве нет единого подхода к содержанию понятия привлечения в качестве обвиняемого. По мнению ряда ученых, под привлечением в качестве обвиняемого понимают вынесение одноименного постановления при наличии для того оснований¹. Другие авторы связывают привлечение в качестве обвиняемого наряду с вынесением указанного постановления об этом с деятельностью следователя по его предъявлению². По утверждению третьих, в содержание привлечения в качестве обвиняемого структурно входит также допрос обвиняемого³.

¹ См.: Шостак М.А. Уголовный процесс. С. 327; Уголовный процесс : учебник. Ч. 2 / М.Т. Ашинбекова [и др.] ; под ред. В.Г. Глебова, Е.А. Зайцевой ; 3-е изд., перераб. и доп. Волгоград : ВА МВД России, 2009. С. 135.

² См.: Уголовный процесс Белорусской ССР : учеб. пособие / Т.В. Альшевский [и др.] ; под общ. ред. Д.С. Карева и Е.А. Матвиенко. Минск : Высш. шк., 1965. С. 146; Советский уголовный процесс : учебник / В.С. Бородин [и др.] ; под ред. В.С. Бородина. М. : Акад. МВД СССР, 1982. С. 310; Уголовный процесс : учебник / под ред. В.П. Божьева. М., 1989. С. 213.

³ Уголовный процесс : учебник / Н.С. Алексеев [и др.] ; отв. ред. Н.С. Алексеев, В.З. Лукашевич, П.С. Элькин. М. : Юрид. лит., 1972. С. 290; Уголовно-процессуальный кодекс Украины : науч.-практ. коммент. / Е.Н. Гидулянова [и др.] ; под общ. ред. В.Т. Маляренко, П.А. Аленина. Харьков : Одиссей, 2005. С. 362; Кукреш Л.И. Уголовный процесс. Особенная часть : учеб. пособие. Минск : Тесей, 2000. С. 91.

Термин «привлечение в качестве обвиняемого» в уголовном процессе можно рассматривать в узком и широком смыслах.

Привлечение в качестве обвиняемого в узком смысле – обязанность следователя на основании имеющихся в уголовном деле достаточных доказательств формулировать в специальном постановлении свое решение о привлечении конкретного лица в качестве обвиняемого в связи с совершением им преступления (преступлений).

Привлечение в качестве обвиняемого в широком смысле – совокупность процессуальных действий следователя связанных с вынесением постановления о привлечении в качестве обвиняемого, предъявлением лицу сформулированного обвинения и его допросом в качестве обвиняемого.

Привлечение в качестве обвиняемого как уголовно-процессуальный институт – совокупностью правовых норм, регламентирующих однородные правоотношения, касающиеся оснований, условий и процедуры наделения лица уголовно-процессуальным статусом обвиняемого.

Привлечение в качестве обвиняемого как уголовно-процессуальная деятельность, осуществляемая следователем, является началом привлечения лица к уголовной ответственности. Данное положение находит свое отражение, например, в п. 4 ч. 1 ст. 87 УПК, где идет речь о наличии обвиняемого, привлекаемого к уголовной ответственности, и п. 2 ч. 1 ст. 165 УПК, согласно которому законодатель оперирует уже понятием о привлеченном к уголовной ответственности несовершеннолетнем обвиняемом. Таким образом, привлечение лица в качестве обвиняемого и привлечение лица к уголовной ответственности выступают в качестве тождественных понятий. Сама же уголовная ответственность, которая выражается в соответствии с ч. 1 ст. 44 УК в осуждении от имени Республики Беларусь по приговору суда лица, совершившего преступление, и применении на основе осуждения наказания либо иных мер уголовной ответственности, является категорией материально-правовой.

В каком бы значении ни употреблялось указанное понятие, сущность его определяется прежде всего назначением и местом в уголовном процессе, а решение о привлечении в качестве обвиняемого оформляется мотивированным постановлением.

Уголовно-процессуальный закон допускает привлечение в качестве обвиняемого не иначе как при наличии оснований, установленных законом. Под **доказательствами, достаточными для привлечения лица в качестве обвиняемого**, следует понимать такую их совокупность, которая свидетельствует о наличии события преступления (само деяние

имело место и в соответствии с уголовным законом является преступлением) и указывает на совершение преступления определенным лицом.

Достаточность доказательств, необходимых для принятия решения о привлечении в качестве обвиняемого, определяет сам следователь, в производстве которого находится уголовное дело, оценивая их по своему внутреннему убеждению, руководствуясь требованием закона о всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности.

Целями этапа предварительного расследования, предшествующего принятию решения о привлечении в качестве обвиняемого, являются собирание и оценка доказательств, с помощью которых устанавливаются обстоятельства, составляющие содержание обвинения. Возможная на данном этапе степень доказанности этих обстоятельств ограничена необходимостью своевременно поставить лицо, в отношении которого получены веские доказательства, указывающие на совершение им преступления, в соответствующее процессуальное положение, обеспечивающее ему право на защиту.

Требование о необходимости *установления определенного круга обстоятельств, подлежащих доказыванию* при производстве дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства уголовного дела, содержится в ст. 89 УПК.

Установление данных обстоятельств, влияющих на степень и характер ответственности обвиняемого, окончательное определение характера и размера вреда, причиненного преступлением, в ходе производства предварительного следствия в полном объеме *могут иметь место и после решения следователем вопроса о привлечении лица в качестве обвиняемого как по уже инкриминируемому преступлению, так и по новым эпизодам его преступной деятельности.*

Если на начальном этапе расследования имелись сведения о наличии какого-либо из *обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу* (ст. 29 УПК) или позволяющих выдвинуть иные версии о возможности совершения преступления другими лицами, то к моменту принятия решения о привлечении в качестве обвиняемого эти сведения следователем должны быть проверены и опровергнуты собранными по уголовному делу доказательствами. Отсутствие таких обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, является одновременно и условием обоснованности привлечения лица в качестве обвиняемого.

В случае если по уголовному делу обвинение было предъявлено не по всем эпизодам преступной деятельности обвиняемого, то указанные обстоятельства должны учитываться в итоговом (последнем) постанов-

лении о привлечении в качестве обвиняемого с учетом изменения или дополнения обвинения.

При наличии у следователя данных о *совершении лицом или группой лиц нескольких преступлений*, по одному из которых (в отношении одного из лиц) имеются основания для привлечения в качестве обвиняемого, он не вправе откладывать выполнение требований ст. 240 УПК до установления оснований для привлечения в качестве обвиняемого по всем этим преступлениям (в отношении всех лиц). Следователь должен вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого сразу же после появления оснований для предъявления обвинения в совершении преступления (по любому из преступлений или в отношении любого из лиц). С появлением оснований для предъявления обвинения в совершении других преступлений следователь обязан дополнить обвинение и перепредъявить его обвиняемому, а с появлением оснований для привлечения в качестве обвиняемых других лиц – вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемых этих лиц. Указание следователю о необходимости привлечения лица в качестве обвиняемого в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 35 УПК при наличии к тому вышеуказанных оснований может быть дано начальником следственного подразделения. При этом форма указания должна быть только письменной. В случае несогласия с таким указанием начальника следственного подразделения о привлечении в качестве обвиняемого в соответствии с ч. 4 ст. 36 УПК следователь вправе приостановить исполнение этого указания и обжаловать его вышестоящему начальнику следственного подразделения.

После изучения материалов уголовного дела, поступившего от следователя для направления в суд, прокурор вправе возвратить уголовное дело следователю для *предъявления нового обвинения в случае необходимости его дополнения, изменения на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального обвинения* (п. 1 ч. 1 ст. 264 УПК). Если следователь не согласен с полученными указаниями прокурора, он 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 (ч. 4 ст. 36 УПК).

Решение о привлечении в качестве обвиняемого может быть принято и прокурором, который сам возбудил уголовное дело и производит по нему предварительное следствие, либо прокурором, которому уголов-

ное дело было передано для производства предварительного следствия вышестоящим прокурором, возбудившим уголовное дело.

В этих случаях вышестоящий прокурор может дать нижестоящему прокурору письменные указания о необходимости привлечения лица в качестве обвиняемого.

Если лицо, которое необходимо привлечь в качестве обвиняемого, пользуется соответствующим **иммунитетом (неприкосновенностью)**, следователю необходимо учитывать требование закона о факультативных условиях привлечения лица в качестве обвиняемого как гарантии законного и обоснованного привлечения лица в качестве обвиняемого.

Разрешение о привлечении лица – иностранного гражданина, пользующегося дипломатической неприкосновенностью, в качестве обвиняемого испрашивается через Министерство иностранных дел Республики Беларусь.

Особый порядок привлечения к уголовной ответственности предусмотрен для Президента (ст. 88 Конституции).

Законом предусмотрен особый порядок привлечения отдельных категорий лиц в качестве обвиняемого (ст. 468² УПК):

- лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства (например, министра, его заместителей и др.);
- депутата Палаты представителей и члена Совета Республики Национального собрания;
- депутатов областного, Минского городского Совета депутатов;
- депутатов районного, городского, поселкового, сельского Совета депутатов;
- судьи;
- народного заседателя;
- прокурора, начальника следственного подразделения, следователя.

Особенностью привлечения в качестве обвиняемого вышеуказанных лиц является наличие письменного согласия должностного лица (например, Президента), соответствующей палаты Национального собрания или органа, утвердившего списки народных заседателей (п. 1, 2, 5 и 6 ст. 468² УПК).

Привлечение в качестве обвиняемого является одним из наиболее важных и ответственных решений, принимаемых следователем на стадии предварительного расследования. С этого момента лицо, в отношении которого производится расследование, становится обвиняемым. Однако привлечение определенного лица в качестве обвиняемого еще не означает признания его виновным, так как окончательное решение вопроса о виновности обвиняемого и назначении наказания принадлежит суду.

При наличии оснований следователем могут быть применены к обвиняемому *меры процессуального принуждения*, в том числе заключение под стражу, временное отстранение его от должности, временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь и т. д.

Привлечение лица в качестве обвиняемого определяет предмет и направление исследования дела, порождает полномочия и обязанности органа уголовного преследования по проверке законности и обоснованности обвинения. Судебное разбирательство уголовного дела проводится только в отношении обвиняемого и лишь по тому обвинению, которое ему предъявлено в установленном законом порядке (ч. 1 ст. 301 УПК).

При этом ошибочное решение следователя о привлечении в качестве обвиняемого невиновного способно причинить человеку не только моральные и физические страдания, но и нанести имущественный вред. Этот факт влечет за собой предоставление обвиняемому предусмотренных законом прав, одним из которых является право знать, в совершении какого преступления (преступлений) его обвиняют. В связи с этим промедление с предъявлением обвинения, перенос его на окончание предварительного следствия при наличии к тому законных оснований, как это бывает на практике, должно рассматриваться как попытка ограничить право обвиняемого на защиту.

14.2. Структура и содержание постановления о привлечении в качестве обвиняемого

Содержание и форма **постановления** о привлечении в качестве обвиняемого должны отвечать определенным требованиям (ст. 241 УПК) – наличие конкретизации преступных деяний, инкриминируемых обвиняемому, особенно при обвинении лица в преступлении, совершенном в соучастии или в ряде различных преступлений, либо в многоэпизодном преступлении. Конкретизация обвинения является необходимым условием индивидуализации ответственности каждого обвиняемого, а также обеспечения обвиняемому права на защиту.

Указанное постановление относится к процессуальным документам властно-распорядительного характера и состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Вводная часть постановления должна содержать:

- время и место его составления;
- фамилию, имя, отчество, должность и звание следователя, вынесшего постановление;
- указание по какому уголовному делу это постановление выносится.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно быть мотивированным. Мотивированность постановления прежде всего относится к его *описательно-мотивировочной части*, в которой следователем должны быть указаны установленные собранными по уголовному делу доказательствами фактические обстоятельства, позволяющие сделать вывод о наличии конкретного преступления (преступлений) в деянии обвиняемого.

В описательно-мотивировочной части постановления следователь обязан указать:

- 1) фамилию, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения;
- 2) описание инкриминируемого обвиняемому преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со ст. 89 УПК:
 - характер и размер вреда, причиненного преступлением;
 - обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, если они предусмотрены статьей Особенной части УК в качестве признака преступления;
 - наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников;
 - обстоятельства, подтверждающие, что имущество приобретено преступным путем или является доходом, полученным от использования этого имущества;
- 3) уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за данное преступление.

В *резюмирующей части* постановления следователь должен сформулировать свое решение о привлечении лица в качестве обвиняемого по расследуемому уголовному делу.

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

Формулировка обвинения в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должна быть конкретной, понятной, охватывать все имеющие уголовно-правовые признаки деяния, вменяемые в вину обвиняемому, но одновременно по возможности – краткой и лаконичной.

При составлении постановления о привлечении в качестве обвиняемого следователь должен стремиться к тому, чтобы оно было бы понятно и самому обвиняемому, что позволит последнему обеспечить свое право на защиту.

Закон не обязывает следателя приводить в постановлении ссылки на доказательства, уличающие обвиняемого в совершении инкримини-

руемого преступления (преступлений). С доказательствами, подтверждающими виновность обвиняемого в совершении преступления (преступлений), этот участник уголовного процесса сможет ознакомиться при окончании предварительного расследования.

При предъявлении обвинения в совершении нескольких преступлений, охватывающихся одним составом, обстоятельства, соответствующие признакам каждого из инкриминируемых деяний (или эпизодов), описываются в постановлении отдельно. Если обвиняемому вменяется совершение нескольких преступлений, подпадающих под признаки различных статей уголовного закона, то в постановлении должно быть отражено, какие конкретно действия инкриминируются обвиняемому по каждой статье отдельно.

В случае если по уголовному делу привлекаются в качестве обвиняемого несколько лиц, в отношении каждого из них следователем составляется отдельное постановление, в котором четко указывается его конкретная роль в совершении преступления или серии преступлений. Этим достигается индивидуализация обвинения и уголовной ответственности, что способствует реализации права обвиняемого на защиту от предъявленного обвинения.

Постановление подписывается следователем, который его вынес. С этого момента в уголовном деле появляется обвиняемый и начинается исчисление трехсуточного срока, в течение которого следователь обязан предъявить обвинение обвиняемому (ч. 1 ст. 243 УПК).

Копия постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого должна быть направлена прокурору, осуществляющему прокурорский надзор за производством предварительного следствия¹.

14.3. Порядок предъявления обвинения. Допрос обвиняемого

Процессуальный порядок привлечения в качестве обвиняемого предусматривает определенную последовательность действий следователя, детально регламентированную нормами уголовно-процессуального закона.

После составления мотивированного постановления о привлечении конкретного лица в качестве обвиняемого следователь обязан предъ-

¹ При наличии оснований для привлечения умершего лица в качестве обвиняемого и при поступлении заявления, предусмотренного уголовно-процессуальным законом (ст. 468¹⁴ УПК), следователь выносит в отношении умершего лица мотивированное постановление о привлечении в качестве обвиняемого в установленном порядке (ст. 241 УПК). Копия этого постановления вручается представителю умершего обвиняемого, а также защитнику, если он участвует в производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 468¹⁸ УПК).

явить обвинение (ст. 243 УПК). Для этого он должен *известить обвиняемого о дне предъявления обвинения* с одновременным разъяснением его права пригласить защитника лично либо ходатайствовать об этом перед следователем. В случае обязательного участия защитника при предъявлении обвинения следователем должны быть приняты меры по его участию.

Обвиняемый *вызывается* к следователю в установленном законом порядке: если он находится под стражей – через администрацию места заключения, если на свободе – повесткой, вручаемой под расписку, с указанием времени вручения. В повестке указывается, кто вызывается в качестве обвиняемого, куда, когда (день и час) и к кому он должен явиться, а также последствия неявки без уважительных причин¹. При временном отсутствии обвиняемого повестка для передачи ему вручается под расписку кому-либо из взрослых членов семьи, проживающих совместно с ним. Повестка также может быть вручена под расписку администрации по месту работы обвиняемого, которая обязана передать ее по адресу (ст. 242 УПК). Хотя это прямо не указано в законе, повестка следователя может быть вручена и через администрацию по месту учебы обвиняемого, что достаточно часто встречается на практике.

Содержание повестки о вызове обвиняемого следователем может быть передано телефонограммой или телеграммой, а также при помощи иных средств связи. Об этом в уголовном деле должна быть соответствующая отметка.

Обвиняемый обязан явиться по вызову следователя в назначенный срок. При отсутствии реальной, а не мнимой возможности явиться к следователю уголовно-процессуальный закон обязывает обвиняемого уведомлять следователя о причинах неявки в назначенный срок по телефону, факсу, электронной почте и другим каналам связи.

В противном случае обвиняемый может быть подвергнут приводу (ст. 130 УПК), который осуществляется на основании мотивированного постановления следователя. Срок доставки обвиняемого должен быть обозначен в постановлении.

Прежде чем вынести постановление о приводе, следователь должен выяснить, почему обвиняемый не явился по его вызову. При наличии

¹ Интересная процедура вызова обвиняемого для предъявления обвинения содержалась в Уставе уголовного судопроизводства Российской империи, в соответствии с которой следователь был обязан назначать срок явки обвиняемого сообразно с расстоянием и местными средствами сообщения (ст. 381), а также была детально регламентирована процедура доставления и вручения повестки обвиняемому (ст. 382).

уважительной причины привод не применяется. Уважительными причинами в этой ситуации являются (ст. 242 УПК)¹:

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

В случае нахождения обвиняемого в другой местности или когда его местонахождение неизвестно, следователь имеет право вынести постановление о задержании обвиняемого для предъявления обвинения (ст. 111 УПК).

Обвинение обвиняемому должно быть предъявлено в присутствии защитника, если его участие обязательно в соответствии с ч. 1 ст. 45 УПК или об этом ходатайствовали обвиняемый, его законный представитель, и не позднее трех суток с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. В случае неявки обвиняемого или его защитника обвинение может быть предъявлено и по истечению трех суток. Подвергнутому приводу обвиняемому обвинение предъявляется в день привода.

В случае помещения подозреваемого в судебно-психиатрический судебный стационар для проведения стационарной судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения эксперта о психическом состоянии подозреваемого (ч. 5 ст. 235 УПК). Вместе с тем отсутствие такого экспертного заключения не освобождает следователя от обязанности своевременного вынесения постановления о привлечении этого лица в качестве обвиняемого при наличии оснований в установленном законом порядке.

При предъявлении обвинения может присутствовать законный представитель обвиняемого, когда тот является несовершеннолетним. Следует отметить несогласованность ч. 3 ст. 243 и ч. 2 ст. 436 УПК относительно возможности участия законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого при предъявлении обвинения. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 243 УПК следователь, удостоверившись в личности обвиняе-

¹ В ст. 388 Устава уголовного судопроизводства были перечислены следующие законные причины неявки обвиняемого к следствию: 1) лишение свободы; 2) прекращение сообщений во время заразы, нашествия неприятеля, «необыкновенное разлитие рек» и тому подобных непреодолимых препятствий; 3) внезапное разорение от несчастного случая; 4) болезнь, лишаящая возможности отлучиться из дому; 5) смерть родителей, мужа, жены или детей или же тяжкая, грозящая смертью, болезнь их; 6) неполучение или несвоевременное получение повестки.

мого и полномочиях защитника и законного представителя, разъясняет обвиняемому его права, т. е. фактически с этого момента законный представитель может участвовать в деле, в том числе при предъявлении обвинения. Однако ч. 2 ст. 436 УПК допускает законного представителя к участию в деле с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого. Если несовершеннолетний уже допрашивался в качестве подозреваемого, то вопрос участия его законного представителя при предъявлении обвинения не возникает. Однако если несовершеннолетний не был допрошен в качестве подозреваемого, то, исходя из положений ст. 436 УПК, принять участие в предъявлении обвинения законный представитель не может, ограничившись только участием в допросе и последующих следственных и процессуальных действиях по уголовному делу.

Перед предъявлением обвинения следователь должен удостовериться в личности обвиняемого. Данное положение распространяется на редкие случаи, когда следователь вызывает обвиняемого, ранее не допрашивавшегося по уголовному делу. По этой причине в таких ситуациях при вызове обвиняемый должен уведомляться о необходимости иметь при себе документы, удостоверяющие личность.

Далее обвиняемому *разъясняются его права*, предусмотренные ст. 43 УПК, которые касаются его полномочий как на предварительном следствии, так и в суде. Исключение составляют права обвиняемого, которыми он обладает по делам частного обвинения, предусмотренные п. 1, 21, 24 ч. 2 ст. 43 УПК, так как такая обязанность возлагается на судью (ч. 3 ст. 427 УПК).

Если обвиняемым является несовершеннолетний, следователь обязан разъяснить ему, что права несовершеннолетнего обвиняемого осуществляют наряду с ним или вместо него его законные представители (ч. 3 ст. 43 УПК).

Одновременно обвиняемому следователем разъясняется, что он *обязан* (ч. 4 ст. 43 УПК):

- являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;
- подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс;
- участвовать в следственных и других процессуальных действиях, когда это признано необходимым органом, ведущим уголовный процесс.

О выполнении указанных действий следователем составляется протокол разъяснения обвиняемому его прав, хотя, исходя из совокупности выполняемых действий, более правильным было бы назвать данный протокол протоколом разъяснения прав и обязанностей обвиняемого.

Следующий этап предъявления обвинения – *объявление следователем постановления о привлечении в качестве обвиняемого и разъяснение обвиняемому сущности предъявленного обвинения*:

- какое преступление (преступления) вменяется ему в вину;
- какое наказание предусмотрено уголовным законом за это преступление (преступления).

При этом следователь не имеет права возлагать на присутствующего защитника свою обязанность по разъяснению сущности обвинения.

Выполнение указанных требований удостоверяется подписью обвиняемого, защитника, законного представителя на постановлении, а также подписью следователя с указанием даты и часа предъявления обвинения. В случае отказа обвиняемого от подписи следователь отмечает в постановлении, что обвиняемому текст постановления объявлен, сущность обвинения и права разъяснены. Факт отказа своими подписями должны подтвердить также защитник и законный представитель обвиняемого, если они присутствовали при предъявлении обвинения (ч. 5 ст. 243 УПК).

Обвиняемому под расписку должны быть вручены копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого и копия протокола о разъяснении его прав (ч. 6 ст. 243 УПК)¹.

Копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого следователь обязан направить надзирающему прокурору (ч. 7 ст. 243 УПК), хотя в законе не указан конкретный процессуальный срок, он не должен превышать 24 часов, как и в случае направления прокурору копии постановления о возбуждении уголовного дела и других процессуальных решений следователя.

Следователь немедленно после предъявления обвинения обязан *допросить обвиняемого* с соблюдением требований ст. 215–219 УПК (ч. 1 ст. 244 УПК). При заявлении обвиняемым ходатайства об отложении допроса с целью согласования своей позиции с защитником или получения у него иной помощи, следователь должен отклонить ходатайство, вынести об этом постановление, и провести допрос.

Целью допроса обвиняемого является получения у него сведений, отражающих полную и ясную картину о фактах, важных для расследования.

¹ Исключением из этого правила является производство по уголовным делам, содержащим сведения, составляющие государственные секреты. В этом случае обвиняемый имеет право только на ознакомление с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого (п. 1 ч. 2 ст. 43 УПК). Копия этого постановления хранится при уголовном деле (ч. 1 ст. 59¹ УПК).

Допрос обвиняемого не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжительность допроса допускается после перерыва не менее чем на 1 час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не может превышать 8 часов (ч. 2 ст. 215 УПК). Непрерывность допроса несовершеннолетнего обвиняемого не должна превышать 2 часов, а общая его продолжительность – не более 4 часов (ч. 1 ст. 434 УПК).

Перед началом допроса следователь обязан разъяснить обвиняемому порядок его производства. В случае необходимости для участия в допросе может привлекаться переводчик. Если обвиняемый является несовершеннолетним, в допросе обязательно участвует педагог или психолог.

Уголовно-процессуальный закон, отводя важную роль допросу обвиняемого в деятельности, связанной с предъявлением обвинения, устанавливает, что дача показаний является правом, а не обязанностью обвиняемого, поэтому он по своему усмотрению может как воспользоваться, так и отказаться от дачи показаний. При этом обвиняемый не несет ответственности за дачу заведомо ложных показаний, а также за отказ или уклонение от дачи показаний. Разъясняя обвиняемому его права при производстве допроса, следователь должен обратить его внимание на тот факт, что его показания являются не только одним из источников получения фактических данных об инкриминируемом ему преступлении, но и способом защиты от предъявленного обвинения и, в целом, своих прав и законных интересов, а отказ от дачи показаний может негативно повлиять на возможность защищаться установленными законом способами и средствами.

Следователь обязан при проведении допроса вести себя уважительно по отношению к обвиняемому и помнить, что получение показаний с нарушением уголовно-процессуальной формы исключает доказательную силу показаний. Получение показаний у обвиняемого путем насилия влечет за собой уголовную ответственность должностных лиц, допустивших это.

Обвиняемый, как правило, допрашивается в месте производства предварительного следствия, но следователь вправе, признав это необходимым, провести допрос и в другом местонахождении обвиняемого (у него дома, на работе, в организации здравоохранения, следственном изоляторе и т. д.).

В начале допроса следователь должен спросить у обвиняемого, желает ли он сообщить свое отношение к предъявленному обвинению, признает ли его полностью или частично либо отрицает свою вину в

предъявленном обвинении, о чем должна быть сделана запись в протоколе допроса (ч. 5 ст. 244 УПК).

Обвиняемый может воспользоваться своим правом и отказаться от дачи показаний, заявить о полном или частичном признании своей вины, настаивать на полной невиновности, не приводя при этом аргументации своей позиции.

После этого обвиняемому предлагается дать показания. Вопросы обвиняемому задаются после того, как он даст свои показания. Вопросы следователя должны быть понятными для обвиняемого и преследовать цель дополнить полученные показания, устранить в них неясности и противоречия.

О допросе обвиняемого следователь составляет *протокол* с соблюдением требований ст. 218 УПК, в котором указываются данные о личности обвиняемого, его фамилия, имя и отчество, гражданство, образование, семейное положение, место работы, род занятий или должность, место жительства, судимость и другие сведения, необходимые для установления личности, а также другие сведения, необходимые для расследования. При проведении последующих допросов обвиняемого данные о личности обвиняемого, если они не изменились, ограничиваются указанием его фамилии, имени и отчества (ч. 3 ст. 244 УПК).

Признание обвиняемым своей вины в совершении инкриминируемого ему деяния (деяний) и дача им признательных показаний имеют существенное значение и для рассмотрения дела в суде. При признании своей вины обвиняемым в суде возможен сокращенный порядок судебного следствия, за исключением рассмотрения уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних, а также о преступлениях, за совершение которых по закону могут быть назначены лишение свободы на срок свыше 10 лет или смертная казнь (ст. 326 УПК).

Показания обвиняемого заносятся следователем в протокол от первого лица и по возможности дословно. Следователь записывает также заданные обвиняемому вопросы и данные им ответы.

В протоколе отражаются и те вопросы участвующих в допросе лиц (защитник, педагог, психолог, законный представитель, переводчик и др.), которые были отведены следователем или на которые отказался отвечать допрашиваемый обвиняемый, с указанием мотивов отвода или отказа.

Закон предусматривает, что после дачи показаний в виде свободного рассказа обвиняемый имеет право записать свои показания собственноручно. После собственноручного изложения показаний обвиняемым и их подписания допрашиваемым следователь может задать вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний.

По окончании допроса протокол предъявляется для прочтения допрашиваемому обвиняемому или оглашается по его просьбе. Ознакомившись с протоколом допроса, обвиняемый удостоверяет своей подписью записи своих показаний. Он также подписывает каждую страницу протокола и протокол в целом. Если обвиняемый отказывается подписать протокол своего допроса, следователь обязан сделать в протоколе соответствующую запись об этом и указать мотив отказа обвиняемого. Отказ обвиняемого от подписи протокола должны также удостоверить своими подписями защитник и законный представитель, если они участвовали в допросе.

Протокол допроса после ознакомления с ним и внесения в него дополнений и уточнений также подписываются всеми лицами, участвующими в допросе (законный представитель, защитник, психолог, педагог и др.).

Последним протокол допроса обвиняемого подписывает следователь, проводивший это следственное действие.

14.4. Изменение и дополнение обвинения

Вывод, сформулированный следователем в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, не всегда означает признание предварительного следствия по уголовному делу законченным. Нередко после предъявления обвинения и допроса обвиняемого процесс доказывания по делу продолжается, в том числе с учетом показаний обвиняемого, которые являются источником доказательств. В результате возникает необходимость в изменении и дополнении ранее предъявленного обвинения (ст. 245 УПК). Дополнение обвинения с точки зрения общепотребительного значения всегда является формой его изменения. Вместе с тем в уголовном процессе на стадии предварительного расследования изменение и дополнение обвинения выступают хоть и родственными, но не тождественными понятиями, так как имеют собственное содержание, что позволяет разграничивать их друг от друга.

Необходимость вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого при наличии к тому законных оснований, влекущих изменение или дополнение обвинения, может возникать неоднократно в ходе производства предварительного следствия.

Установленные уголовно-процессуальным законом различные способы внесения коррективов в первоначальное обвинение обуславливают разграничение понятий «изменение обвинения», «дополнение обвинения» и «неподтверждение обвинения в какой-либо части».

Изменение обвинения – обнаружение и устранение недостатков, присущих непосредственно тому обвинению, которое первоначально предъявлялось обвиняемому, о котором он знает.

Внесение изменений в обвинение может быть вызвано двумя *причинами*:

- получением новых доказательств и установлением или уточнением на их основе обстоятельств, меняющих квалификацию преступления;
- допущенной неточностью или ошибкой в изложении фактических обстоятельств либо в их юридической оценке (квалификации).

Дополнение обвинения – установление обстоятельств, которые не были включены в формулировку обвинения (например, новые эпизоды преступных действий). Дополнение обвинения при производстве предварительного расследования происходит *в случаях*, если:

- установлены преступные действия, ранее не вменявшиеся обвиняемому;
- выявлены обстоятельства, относящиеся к содержанию предъявленного обвинения, существенно его уточняющие, конкретизирующие.

Случаи изменения и дополнения обвинения в практической деятельности органов уголовного преследования являются достаточно распространенным явлением.

Необходимость изменения или дополнения обвинения может возникнуть *при возвращении уголовного дела следователю прокурором* (его заместителем) с письменными указаниями для предъявления нового обвинения при наличии к тому оснований (п. 3 ч. 1 ст. 264 УПК), а также в случае *дачи начальником следственного подразделения указания об этом* (п. 4 ч. 2 ст. 35 УПК).

Такая деятельность надзирающего прокурора и начальника следственного подразделения является процессуальной гарантией законности и обоснованности привлечения лица в качестве обвиняемого.

Законом предусмотрено, что если при производстве предварительного расследования возникли основания для изменения обвинения или его дополнения, обвиняемому необходимо предъявить новое обвинение с соблюдением тех же правил, по которым ему было предъявлено прежнее (ст. 245 УПК). Исключением из данного правила будет необязательность составления и вручения обвиняемому следователем протокола разъяснения его прав и обязанностей (он ему уже вручен при предъявлении первоначального обвинения).

После этого следователь обязан допросить обвиняемого по новому обвинению в соответствии с требованиями ст. 215–219 УПК.

В новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого следователем должны быть включены не только впервые установленные или претерпевшие изменения обстоятельства, но и все обвинение в целом. В противном случае наличие в уголовном деле нескольких постановлений о привлечении в качестве обвиняемого одного и того же

лица затруднит его право знать, в чем он обвиняется, и защиту от предъявленного обвинения¹.

Таким образом, в дополненном или измененном обвинении суммируются, систематизируются и уточняются итоги всей деятельности следователя по осуществлению уголовного преследования.

В случае если в ходе предварительного расследования **предъявленное обвинение в какой-либо части не нашло подтверждения**, следователь своим мотивированным постановлением прекращает уголовное преследование в этой части, о чем уведомляют обвиняемого и других участников уголовного процесса, интересы которых затрагивались данным обвинением (ч. 2 ст. 245 УПК). При этом в ситуации, когда после прекращения уголовного преследования в какой-либо части юридическая квалификация деяния обвиняемого остается неизменной, вынесения нового постановления о привлечении в качестве обвиняемого не требуется. Если квалификация деяния изменяется, то следователь обязан вынести новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого и предъявить его заново.

Все ранее вынесенные постановления о привлечении в качестве обвиняемого находятся в материалах уголовного дела, но утрачивают свою юридическую силу. Изъятие ранее предъявленного постановления о привлечении в качестве обвиняемого из материалов уголовного дела в связи с вынесением нового постановления недопустимо.

Неуклонное выполнение требований уголовно-процессуального закона о порядке привлечения в качестве обвиняемого, а также изменения и дополнения ранее предъявленного обвинения позволяет эффективно решать задачи, стоящие как перед стадией предварительного расследования, так и перед уголовным процессом в целом.

¹ См.: Советский уголовный процесс : учебник / И.В. Тыричев [и др.] ; под ред. Л.М. Карнеевой, П.А. Лупинской, И.В. Тыричева. М. : Юрид. лит., 1980. С. 283.

_____ Глава 15 _____

ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ И ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

15.1. Понятие и значение приостановления предварительного следствия

Предварительное следствие по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок со дня возбуждения уголовного дела и до передачи дела прокурору для направления в суд или до дня прекращения производства по делу (со ст. 190 УПК). Если расследование уголовных дел представляет собой особую сложность, указанный срок может быть продлен в установленном законом порядке.

При отсутствии обстоятельств, препятствующих расследованию, производство по делу осуществляется без перерывов, что и должно происходить в идеальных условиях. Однако в некоторых случаях предварительное следствие не может быть закончено по обстоятельствам, не зависящим от следователя. Время от времени такие обстоятельства возникают и принять окончательное решение по делу невозможно. Это может быть вызвано тем, что в ходе расследования не удастся установить лицо, совершившее преступление, обвиняемые могут скрываться от следствия и т. д. В таких случаях закон предусматривает возможность приостановления предварительного расследования.

Приостановление предварительного следствия – предусмотренный законом вынужденный перерыв в производстве следственных и других процессуальных действий, принятии процессуальных решений по уголовному делу, вызванный наличием обстоятельств, препятствующих дальнейшему расследованию¹.

Значение приостановления предварительного расследования заключается в следующем:

¹ Встречаются и другие определения данного понятия: иногда подчеркивается, что перерыв является временным (однако семантика самого слова «перерыв» подразумевает под собой временное прекращение какой-либо деятельности), иногда авторы указывают в определении факт выполнения следователем комплекса процессуальных действий по приостановлению следствия и т. д.

– обеспечивает возможность следователю сосредоточиться на принятии необходимых мер по устранению обстоятельств, препятствующих продолжению предварительного расследования;

– обеспечивает возможность продолжения предварительного расследования по уголовным делам, по которым привлекаются к уголовной ответственности несколько обвиняемых, а основания приостановления предварительного расследования возникли в отношении не всех обвиняемых;

– обеспечивает осуществление обвиняемым своего права на защиту, так как производство процессуальных действий в его отсутствие лишает возможности реализовать это право;

– освобождает следователя от комплекса действий, направленных на продление сроков предварительного расследования;

– позволяет сконцентрировать усилия следователя на расследовании других уголовных дел, находящихся у него в производстве.

Одним из ключевых юридических последствий приостановления предварительного следствия является не только *временное прекращение производства следственных действий*, но и *прерывание течения срока предварительного следствия по конкретному уголовному делу* (время с момента приостановления предварительного расследования и до его возобновления исключается из общего срока расследования).

Не во всех зарубежных государствах устанавливаются жесткие, как у нас, сроки предварительного расследования (Франция, Федеративная Республика Германия и др.). Соответственно, в них обходятся и без приостановления предварительного расследования.

Можно отметить, что исторически именно необходимость жесткого соблюдения сроков расследования постепенно сформировала институт приостановления предварительного расследования в существующем в настоящее время виде. Так, согласно УПК БССР 1923 г. (ст. 116) производство предварительного следствия должно было быть окончено в течение двух месяцев с момента объявления подозреваемому лицу постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Этот срок мог быть продлен самим следователем с простым уведомлением прокурора о причинах, задерживающих окончание следствия. Такая формулировка могла считаться достаточно мягким способом продления сроков расследования, и большой необходимости в приостановлении расследования не усматривалось.

Кардинально ситуация начала меняться в конце 20-х – начале 30-х гг. Значительный рост количества уголовных дел повлек за собой, во-первых, сокращение сроков расследования (общий срок следствия составлял два месяца с момента возбуждения уголовного дела), а во-

вторых, усложнение процедуры их продления (данное решение стало санкционироваться прокурорами областей – при продлении срока до трех месяцев и республики – свыше трех месяцев). При этом обращение к прокурору с ходатайством о продлении сроков расследования являлось нецелесообразным, а нередко и «опасным» для следователя, поскольку любое продление сроков рассматривалось контролирующими и надзирающими органами не иначе как волокита и могло повлечь за собой применение к следователю мер как дисциплинарной, так и уголовной ответственности. В таких условиях у следствия при невозможности окончить расследование в установленные сроки наиболее предпочтительным вариантом становилось именно приостановление предварительного следствия.

Естественно, и в наше время возможность приостановления предварительного следствия может являться питательной средой различных ухищрений со стороны следователей (вместо того, чтобы продлевать срок расследования, можно постараться приостановить его). В связи с чем как в следственных подразделениях, так и в органах прокуратуры, осуществляющих надзор за расследованием уголовных дел, вопросам приостановления предварительного следствия всегда уделялось и уделяется повышенное внимание¹. Именно поэтому в целях недопущения манипуляций со сроками расследования, статистическими данными под приостановлением следует понимать именно *вынужденный перерыв*, когда другого выхода, нежели приостановить расследование, у следователя не остается.

При этом приостановленное уголовное дело не может считаться завершенным. Оно продолжает оставаться у следователя, «числиться» за ним, может подлежать изучению во время различных проверок по вопросам как обоснованности приостановления, так и предшествующей работы по нему следователя (мог ли принять меры, которые воспрепятствовали бы возникновению обстоятельств, повлекших за собой приостановление; почему не принял их, не допустил ли волокиту и т. д.). В целом факты приостановления предварительного расследования нередко рассматриваются с отрицательной стороны. Ведь, по сути, приостановление расследования означает, что органы уголовного преследо-

¹ В свою очередь, согласно ведомственным нормативным правовым актам Следственного комитета начальники следственных подразделений при осуществлении процессуального контроля обязаны принимать меры к недопущению фактов незаконного и необоснованного приостановления предварительного следствия. Каждое уголовное дело, предварительное расследование по которому приостановлено, в течение суток должно быть изучено руководителем и по результатам изучения решение о приостановлении подлежит либо согласованию, либо отмене.

вания не справились с задачами уголовного процесса: защитой личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства путем быстрого и полного расследования преступлений, общественно опасных деяний невиняемых, изобличения и привлечения к уголовной ответственности виновных и т. д. Однако после устранения препятствий, мешавших предварительному расследованию, производство по уголовному делу должно быть возобновлено.

Итак, к **общим чертам** приостановления предварительного расследования можно отнести:

1. *Временный характер.* С одной стороны, срок, на который можно приостановить расследование в законе не конкретизирован (фактически он ограничен лишь сроками давности привлечения к уголовной ответственности). С другой – как только обстоятельства, препятствующие расследованию, будут устранены, расследование уголовного дела продолжится.

2. *Невозможность производства следственных, других процессуальных действий, принятия процессуальных решений* (в том числе ограничивающих права и свободы человека) по приостановленным уголовным делам.

3. *Наличие непроцессуальной деятельности следователя.* Приостановление предварительного следствия не означает, что следователь, сдав уголовное дело в архив или закрыв в сейфе, забывает о нем. Фактическая работа по нему продолжается. Следователь принимает меры к устранению обстоятельств, препятствующих расследованию. Во взаимодействии с органами дознания осуществляются мероприятия, направленные на установление лица, совершившего преступление, местонахождения без вести пропавшего и т. д.

15.2. Основания и условия приостановления предварительного следствия

Основания приостановления предварительного расследования являются фактические обстоятельства, препятствующие его продолжению и окончанию. Предварительное следствие приостанавливается при наличии одного из следующих оснований, препятствующих его продолжению и окончанию (ч. 1 ст. 246 УПК):

- неустановления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого;
- неустановления местонахождения обвиняемого, когда он скрылся от органа уголовного преследования либо по иным причинам;
- отсутствия реальной возможности участия обвиняемого в производстве по уголовному делу в связи с рассмотрением вопроса о выдаче

иностранным государством, а также в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного следствия в случае нахождения его за пределами Республики Беларусь, когда его местонахождение известно;

– временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, препятствующих его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенных врачом, работающим в государственной организации здравоохранения;

– невозможности производства следственных действий, без которых не может быть принято решение об окончании предварительного следствия;

– необнаружения безвестно исчезнувшего лица.

Неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, по сути, означает, что факт преступления установлен, однако обнаружить, кто его совершил, не представилось возможным, следовательно не смог раскрыть преступление и собрать достаточные доказательства для привлечения кого-либо к уголовной ответственности. В случае неустановления лица, совершившего преступление, органы уголовного преследования обязаны принять все предусмотренные законом меры к раскрытию преступления. Даже после приостановления предварительного расследования органы уголовного преследования продолжают розыскную деятельность.

Проблема нераскрытых преступлений всегда являлась актуальной для правоохранительных органов. Очевидно, что неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, не способствует реализации назначения уголовного судопроизводства, препятствует обеспечению принципа неотвратимости наказания за каждое преступление. Впоследствии нераскрытые преступления (по которым в течение календарного года не были установлены лица, их совершившие) переходят в графу уголовно-правовой статистики как неочевидные преступления прошлых лет. Именно по этому основанию приостанавливается наибольшее количество уголовных дел.

По данному основанию предварительное расследование может быть приостановлено лишь после того, как по делу произведены все следственные действия и приняты все меры к установлению лица, совершившего преступление, а также когда истекли сроки расследования.

Основание, *когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение*, по сути, включает в себя два самостоятельных:

- 1) когда обвиняемый скрылся;
- 2) когда по иным причинам не установлено его местонахождение.

В первом случае подразумевается, что обвиняемый знает о том, что у следствия имеется достаточно доказательств его виновности, и с целью избежать уголовной ответственности уклоняется от вызовов в орган уголовного преследования, меняет место жительства, в том числе уезжает за границу. Факт сокрытия обвиняемого от органов уголовного преследования, во-первых, может свидетельствовать о неверном изучении следователем личности обвиняемого, неправильном применении меры пресечения (когда в отношении обвиняемого, например, избирается подписка о невыезде и надлежащем поведении); во-вторых, обвиняемый может скрываться, совершив побег из-под стражи. В таких случаях течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности приостанавливается (ч. 4 ст. 83 УК).

Во втором случае подразумевает факт незнания обвиняемым того, что органы уголовного преследования его разыскивают. Это может происходить, например, если с момента возбуждения уголовного дела либо с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого следователь не располагал данными о местонахождении данного лица. Фактически это означает, что обвиняемый даже не знает, что его разыскивают, ни в коем случае не скрывается, а органы уголовного преследования все равно не могут установить его местонахождение. Такие ситуации могут происходить, когда лицо меняет место жительства, переезжает в другой город либо государство (например, по семейным обстоятельствам), выбывает в другую местность на неопределенный срок (например, по работе), не имеет постоянного места жительства и т. д.

Основание, *когда местонахождение обвиняемого известно, однако отсутствует реальная возможность его участия в производстве по уголовному делу в связи с рассмотрением вопроса о выдаче иностранным государством, а также в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного следствия в случае нахождения его за пределами Республики Беларусь*, также предполагает фактически два самостоятельных основания, когда отсутствует возможность участия в производстве по делу:

- 1) в связи с рассмотрением вопроса о выдаче иностранным государством;
- 2) в связи с невозможностью по объективным причинам прибыть к месту производства предварительного следствия.

Ключевым отличием от предыдущего основания является факт того, что органам уголовного преследования точно известно, где находится обвиняемый, однако его участие в производстве по уголовному делу по-прежнему невозможно.

В первом случае участие в производстве по уголовному делу невозможно из-за того, что он находится за пределами Республики Беларусь и уклоняется от вызовов органа уголовного преследования. При таких обстоятельствах компетентные органы инициируют перед зарубежными коллегами выдачу обвиняемого (экстрадицию). Решение вопросов о выдаче регулируется соответствующими международными договорами, заключенными Республикой Беларусь, либо же может осуществляться на основе принципа взаимности. В любом случае этот процесс достаточно длительный, включающий в себя подготовку сопроводительных документов, необходимых копий материалов уголовного дела, перевод на язык запрашиваемого государства, прохождение соответствующих инстанций как на территории Республики Беларусь, так и в компетентных органах запрашиваемого государства, рассмотрение запроса, решение организационных моментов и т. д.¹ Все это время, если по уголовному делу отсутствует необходимость производить другие процессуальные действия, оно может быть приостановлено. При этом следователи должны не просто занимать выжидательную позицию, а задействовать иные возможности международного сотрудничества.

Во втором случае обвиняемый может находиться как на территории Республики Беларусь, так и за рубежом, однако он не уклоняется от явки в орган уголовного преследования, а не может явиться в силу именно объективных причин. К ним могут относиться как обстоятельства, указанные в ч. 5 ст. 242 УПК, так и иные обстоятельства, лишające возможности обвиняемого явиться в назначенный срок.

При этом следователь должен, во-первых, обладать сведениями о том, где обвиняемый находится, во-вторых, выяснить, какие именно обстоятельства препятствуют его явке, и в-третьих, признать эти обстоятельства объективными. В целом такие ситуации возможны, например, если обвиняемый находится в экспедиции, в дальнем плавании, на зимовке. К причинам невозможности прибыть к месту производства предварительного следствия традиционно относятся:

- удаленность местонахождения обвиняемого от места производства расследования;
- труднодоступность местонахождения обвиняемого;
- действие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайного и непредвиденного при данных условиях события (наводнение, снежные заносы, ураган разрушительной силы, эпидемии);
- нахождение обвиняемого в месте проведения боевых действий или в местах отбывания наказания в виде лишения свободы и т. д.

¹ Подробнее об этом см. гл. 30 «Международная правовая помощь по уголовным делам» настоящего учебника.

К приостановлению предварительного расследования по данному основанию следует подходить очень осторожно. С одной стороны, все указанные обстоятельства могут быть отнесены к объективным причинам неявки, с другой – не все они по умолчанию требуют применения данного основания для приостановления следствия. Располагая сведениями, где находится обвиняемый, а возможно, и пообщавшись с ним по телефону, следователь знает, когда лицо сможет прибыть к нему и, не прибегая к приостановлению следствия, просто может перенести вызов на допрос на несколько дней. Возможность на территории Республики Беларусь изоляции на сколько-либо значимый срок отдельного населенного пункта в связи с возникновением стихийного бедствия представляется малореальной. В отдельных случаях следователь может и самостоятельно выбыть по местонахождению обвиняемого.

Ключевыми критериями четвертого основания – *временного психического расстройства (заболевания) или иного заболевания обвиняемого, препятствующих его участию в производстве процессуальных действий и удостоверенных врачом, работающим в государственной организации здравоохранения*, являются:

- обвиняемый страдает психическим или иным заболеванием;
- это заболевание является временным;
- заболевание препятствует участию в процессуальных действиях;
- заболевание удостоверено врачом, работающим в государственной организации здравоохранения.

Установив, что у обвиняемого имеется психическое расстройство или иное заболевание, следователь должен выяснить, требуется ли проведение экспертизы (при наличии именно психического заболевания). Это необходимо для того, чтобы точно определиться с дальнейшим направлением расследования. Если лицо совершает общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, в состоянии невменяемости или заболевает после совершения преступления психическим расстройством (заболеванием), лишаящим его возможности сознавать значение своих действий или руководить ими, то в этом случае идет речь не о приостановлении следствия, а о производстве по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения по правилам гл. 46 УПК¹.

Для этого следует обратиться в государственную организацию здравоохранения с запросом о характере заболевания и возможности участия обвиняемого в производстве по уголовному делу. Эта необходимость объясняется тем, что участие обвиняемого в процессуальных действиях

может ухудшить состояние его здоровья, создавать угрозу для других участников процесса (например, в случаях инфекционных, туберкулезных заболеваний) либо поставить под сомнение доказательственное значение полученных сведений. По запросу следователя государственная организация здравоохранения представляет соответствующую справку, которая приобщается к материалам уголовного дела.

В целом вопросы характера заболеваний находятся на усмотрении следователя, руководствующегося своим внутренним убеждением, основывающемся в том числе на мнении медицинских работников. Уголовно-процессуальный закон не содержит перечня заболеваний, влекущих за собой объявление перерыва в расследовании. Различные подходы связывают такое заболевание с временной нетрудоспособностью лица; с установлением больному на более или менее продолжительное время постельного режима или запрета передвигаться за пределами помещения; с длительностью заболевания и т. д. Правоприменительная практика также до конца не выработала единообразного подхода к отнесению тех или иных заболеваний к препятствующим продолжению расследования. Известны случаи приостановления расследования в связи с наступлением у обвиняемых самых различных расстройств: простудных и туберкулезных, травм (как переломов, так и ушибов), наркомании (добровольное лечение) и алкоголизма (лечение в лечебно-трудовом профилактории) и т. д. При этом курс лечения обвиняемого мог занимать от двух-трех дней до трех-шести месяцев.

Невозможность производства следственных действий, без которых не может быть принято решение об окончании предварительного следствия, может быть связана с изменением погодных условий, что, например, особенно актуально при расследовании уголовных дел о дорожно-транспортных происшествиях, если необходимо провести следственный эксперимент в тех же условиях, когда произошло и дорожно-транспортное происшествие (снег, гололед). В таких случаях расследование может быть приостановлено и на несколько месяцев (до прихода зимы). По данному основанию возможно приостановить предварительное расследование и в случае назначения экспертиз, если в силу загруженности экспертной организации образовывается очередь на их проведение, и в случае временного отсутствия участников процесса (потерпевших, свидетелей).

Основание *необнаружения безвестно исчезнувшего лица* применимо только к одной категории уголовных дел – возбужденных по факту исчезновения лица. После выполнения всех процессуальных действий, направленных на установление местонахождения такого лица, следова-

¹ Подробнее об этом см. в гл. 26 «Производство по уголовному делу о применении принудительных мер безопасности и лечения» настоящего учебника.

тель вправе приостановить предварительное расследование до его обнаружения.

Помимо оснований приостановления предварительного следствия закон требует соблюдения определенных условий. Можно выделить общие условия приостановления (свойственные всем основаниям), так и частные (относимые к отдельным основаниям).

Общими условиями приостановления предварительного следствия являются:

- *событие преступления доказано* (за исключением уголовных дел, возбужденных по факту безвестного исчезновения лица) – нельзя приостановить предварительное расследование, если до конца не подтвержден сам факт совершения преступления (хотя этот факт должен быть установлен еще на стадии возбуждения уголовного дела);

- *выполнены все следственные действия, которые возможно выполнить до приостановления*, – не допускается приостановление расследования, как только появились формальные основания, указанные выше, следовательно необходимо планомерно осуществлять производство расследования и выполнять все следственные и другие процессуальные действия, и только в том случае, если до устранения обстоятельств, препятствующих дальнейшему расследованию, производство следственных действий невозможно, следователь приостанавливает расследование.

В качестве **частных условий** приостановления предварительного следствия выступают:

- *истечение срока предварительного следствия* – это условие применимо для оснований, предусмотренных п. 1, 2, 6 ч. 1 ст. 246 УПК (неустановление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого; когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение; обнаружение безвестно исчезнувшего лица). Оно означает, что следователь не вправе приостанавливать расследование ранее истечения двухмесячного срока расследования (или соответствующего срока в случаях, если он был продлен). Очевидно, что абсолютно нецелесообразно допускать приостановление расследования, например, в связи с неустановлением лица на третьи сутки после возбуждения уголовного дела. По другим основаниям, предусмотренным п. 3–5 ч. 1 ст. 246 УПК, предварительное расследование может быть приостановлено и до истечения срока следствия;

- *принятие всех мер по установлению лица или местонахождения лица* – это условие действует для тех же указанных выше оснований, если обвиняемый скрылся, то орган уголовного преследования должен

принимать меры к его розыску и лишь по истечении срока расследования, вправе принять решение о приостановлении;

- *наличие в деле постановления о привлечении в качестве обвиняемого* – это условие применимо для оснований, предусмотренных п. 2–4 ч. 1 ст. 246 УПК (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; временное психическое расстройство (заболевание) или иное заболевание обвиняемого, препятствующие его участию в производстве процессуальных действий), приостановить расследование по этим основаниям возможно только в отношении обвиняемого (но никак не подозреваемого), если отсутствуют достаточные доказательства, дающие основания для предъявления лицу обвинения, то о приостановлении речи идти не может.

15.3. Порядок приостановления предварительного следствия. Розыск обвиняемого. Основания и порядок возобновления приостановленного предварительного следствия

15.3.1. Порядок приостановления предварительного следствия

Приняв решение о приостановлении предварительного расследования, следователь выносит мотивированное **постановление**. При этом в *описательно-мотивировочной части* постановления отражаются:

- обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела, – когда и каким органом уголовного преследования, в отношении какого лица, по какому факту и по какой статье УК возбуждено уголовное дело, когда дело принято следователем к своему производству;

- сведения о подозреваемом (обвиняемом) – фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство и т. д., о его задержании и применявшихся мерах пресечения (с указанием даты признания подозреваемым и привлечения в качестве обвиняемого, уголовно-правовой квалификации, даты задержания, освобождения из изолятора временного содержания, применения, изменения или отмены меры пресечения);

- краткое изложение обстоятельств уголовного дела;

- сведения о движении уголовного дела, продлении сроков предварительного следствия;

– сведения об основании приостановления предварительного следствия – в случаях, предусмотренных п. 1, 2, 6 ч. 1 ст. 246 УПК (когда приостановление допускается лишь по истечении срока предварительного следствия), в постановлении следует указать, что данный срок истек; при приостановлении предварительного следствия по п. 2 ч. 1 ст. 246 УПК (когда обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования либо когда по иным причинам не установлено его местонахождение), если розыск обвиняемого во время производства предварительного следствия не объявлялся, а следователь планирует объявить розыск одновременно с приостановлением предварительного следствия, в постановлении должно быть об этом указано; с учетом того что до приостановления предварительного следствия следователь обязан выполнить все следственные действия, производство которых возможно в отсутствие обвиняемого, принять все меры по его розыску и т. д., в постановлении должны быть отражены сведения о принятых мерах;

– ссылка на ст. 246 УПК, в соответствии с которой принимается решение о приостановлении предварительного следствия, если одновременно с его приостановлением объявляется розыск обвиняемого, то в данном процессуальном документе необходимо также отражать ссылку на ст. 248 УПК (розыск обвиняемого).

Копия постановления направляется прокурору. О приостановлении расследования также письменно уведомляются потерпевший, их представители, одновременно им разъясняется право обжаловать принятое решение прокурору. При наличии процессуальной фигуры обвиняемого также уведомляется он, его защитник и законный представитель.

Производство по уголовному делу, следствие по которому приостановлено, не допускается. Однако это не означает, что об уголовном деле забывают. После приостановления следователь обязан принимать меры по установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, по установлению местонахождения обвиняемого, его розыску, обнаружению безвестно исчезнувшего лица. Эту деятельность следователь осуществляет как непосредственно, так и через органы дознания. Следователь также постоянно должен держать на контроле вопрос, не отпали ли другие основания приостановления (для этого периодически поддерживается связь с обвиняемым или организацией здравоохранения о состоянии здоровья обвиняемого, гидрометеорологическими службами относительно прогноза погоды, экспертными организациями по вопросам готовности к проведению экспертиз и т. д.). Вся эта деятельность носит непроцессуальный характер. Производство именно следственных и других процессуальных действий невозможно.

Уголовное дело, по которому предварительное следствие приостановлено, направляется прокурору в течение месяца после принятия решения, а при наличии запроса прокурора – незамедлительно.

15.3.2. Розыск обвиняемого

В случае если обвиняемый скрылся от органа уголовного преследования, то его розыск поручается органу дознания. Об этом может быть указано как в самом постановлении о приостановлении предварительного следствия, так и в отдельном постановлении. Для того чтобы объявить обвиняемого в розыск, не обязательно дожидаться окончания срока расследования. Розыск может быть объявлен как одновременно с приостановлением предварительного следствия, так и во время его производства. Более того, чем раньше обвиняемый будет объявлен в розыск, тем выше вероятность скорейшего установления его местонахождения. Однако, чтобы объявить розыск обвиняемого, сперва следует убедиться, что он действительно скрывается, а не отсутствует по иным причинам (содержится в следственном изоляторе по другому уголовному делу, находится в больнице, призван на военную службу и т. д.). В этих целях еще до объявления лица в розыск необходимо выполнить **ряд действий**:

- получить фотографию, документы, удостоверяющие личность¹;
- установить и допросить близких родственников обвиняемого, соседей, друзей и знакомых по месту жительства и работы обвиняемого о его связях и возможном местонахождении;
- навести справки о его местонахождении в адресных бюро и подразделениях по гражданству и миграции;
- запросить органы ЗАГС, не регистрировалась ли смерть обвиняемого, не изменял ли он фамилию;
- запросить райвоенкомат по месту регистрации (проживания) обвиняемого, не призван ли он на действительную воинскую службу или сборы;
- истребовать справки из информационного центра МВД, не находится ли обвиняемый под стражей в связи с совершением другого преступления;
- проверить, не содержится (содержался) ли обвиняемый в приемнике-распределителе или лечебно-трудовом профилактории;
- запросить сведения из специализированных изоляторов, не доставлялся ли туда разыскиваемый;

¹ Это может быть паспорт, либо копия формы 1, заполняемая гражданами при получении паспорта и хранящаяся в подразделениях по гражданству и миграции МВД. Доступ к такой информации осуществляется и посредством автоматизированной системы «Паспорт».

– запросить организации здравоохранения, где обвиняемый может находиться на лечении;

– навести справки в отделе занятости населения (в районе, где зарегистрирован обвиняемый), не оформился ли обвиняемый на работу и по трудовому соглашению не выехал ли в другой населенный пункт;

– проверить не находился ли труп обвиняемого в судебно-медицинском морге и т. д.

Получить этот кажущийся значительным объем информации в настоящее время не составляет большого труда. Прошло время, когда следователь заполнял десятки запросов или по телефону обзванивал все больницы, морги и т. д. До недавних пор существенную помощь оказывало бюро регистрации несчастных случаев (куда стекалась информация из учреждений здравоохранения, органов внутренних дел), но в связи с развитием современных технологий и системы взаимодействия Министерства внутренних дел и Министерства здравоохранения бюро регистрации несчастных случаев утратило свою актуальность.

При наличии оснований для применения мер пресечения (ст. 117 УПК) в отношении разыскиваемых обвиняемых могут быть применены данные меры, в том числе в виде заключения под стражу, в случае применения заверенная копия постановления направляется в орган дознания, которому поручено осуществлять розыск.

Следователи должны периодически письменно запрашивать орган дознания о ходе и результатах розыска, требовать его активизации. Копии запросов и отчетов приобщаются к материалам уголовного дела. В случае если не принимаются достаточные меры к розыску обвиняемого, об этом информируются руководитель вышестоящего органа дознания и прокурор.

15.3.3. Основания и порядок возобновления приостановленного предварительного следствия

Приостановленное предварительное следствие возобновляется **в случаях** (ч. 1 ст. 249 УПК):

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

В случае если *отпали основания для приостановления*, предварительное следствие возобновляется когда, например, принятыми мерами установлено лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, обнаружено лицо, находящееся в розыске или без вести пропавшее, обвиняемый выздоровел и т. д.

В случае если *возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия обвиняемого*, следствие должно быть возобновлено при необходимости производства дополнительных следственных действий, даже несмотря на то, что основания к его приостановлению так и не отпали. Это может быть вызвано необходимостью допросов новых свидетелей, лиц, которые могут помочь в установлении местонахождения скрывающегося обвиняемого и т. д. Поскольку производство по приостановленному уголовному делу не допускается, то для производства этих следственных действий необходимо его возобновить. Впоследствии предварительное следствие вновь может быть приостановлено.

О возобновлении приостановленного предварительного следствия выносится мотивированное **постановление** следователя, в котором обосновывается принятое решение. Об этом также сообщается обвиняемому, его защитнику и законному представителю (при их наличии), потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям.

При возобновлении производства по приостановленному предварительному следствию следует внимательно относиться к **соблюдению сроков расследования**. В данном случае важное значение приобретает срок, в течение которого осуществлялось расследование до его приостановления.

Следствие могло быть приостановлено как в течение срока расследования, так по его истечении. В первом случае следователь вправе продолжать расследование на протяжении оставшегося срока расследования (например, расследование было приостановлено спустя месяц после возбуждения уголовного дела, следовательно, до истечения двухмесячного срока остается еще один месяц, на протяжении которого и может осуществляться производство по делу). Во втором случае, если предварительное следствие было приостановлено в последний день двухмесячного срока, после возобновления предварительное следствие производится в срок до одного месяца.

В дальнейшем при необходимости производства дополнительных процессуальных действий продление сроков расследования осуществляется по общим правилам, предусмотренным ст. 190 УПК. При этом учитывается весь срок, суммарно затраченный на производство предварительного следствия.

В случае если по приостановленному уголовному делу истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности (и они не прерывались), то предварительное следствие должно быть возобновлено и после этого производство по уголовному делу прекращается.

ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

16.1. Понятие, виды и значение окончания предварительного расследования

В ходе предварительного расследования устанавливаются все обстоятельства уголовного дела, подлежащие доказыванию, производится их уголовно-правовая оценка, избирается лицо, совершившее общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, и привлекается в качестве обвиняемого, реализуются права участников уголовного процесса. Признав, что задачи предварительного расследования решены, все обстоятельства, входящие в предмет доказывания по уголовному делу, установлены, выявлены причины преступления и условия, способствовавшие его совершению, следователь переходит к заключительной части стадии предварительного расследования – окончанию предварительного расследования.

Окончание предварительного расследования – заключительная часть стадии предварительного расследования, которая наступает, когда все процессуальные действия по всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела выполнены и необходимо сформулировать выводы по итогам предварительного расследования, оформить уголовное дело и принять решение о его дальнейшей судьбе.

Предварительное следствие имеет *три вида* окончания (ч. 1 ст. 191 УПК):

- передача уголовного дела прокурору для направления в суд;
- прекращение производства по уголовному делу;
- передача дела прокурору для направления в суд для решения вопроса о применении принудительных мер безопасности и лечения.

Окончание расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд можно назвать основным видом окончания расследования, который заключается в обосновании следователем вывода о необходимости рассмотрения дела в судебном заседании и реализации в связи с этим прав заинтересованных участников уголовного процесса

на ознакомление с делом, заявление и разрешение ходатайств и составление итоговых документов по уголовному делу.

Дознание заканчивается вынесением постановления о передаче уголовного дела следователю для производства предварительного следствия, поэтому говорить об окончании предварительного расследования в форме дознания нет оснований.

Законом предусмотрена определенная совокупность действий, являющихся общими для всех видов окончания расследования по уголовному делу:

1. *Систематизация материалов уголовного дела.* В зависимости от сложности дела, его объема, количества обвиняемых и других обстоятельств применяются следующие способы систематизации материалов уголовного дела:

- хронологический – по датам производства следственных и других процессуальных действий;
- тематический – по эпизодам, отдельным обвиняемым или объектам преступной деятельности;
- смешанный – по датам производства следственных и других процессуальных действий, систематизированных тематически.

Систематизация необходима для удобства пользования материалами уголовного дела следователем, прокурором, другими участниками уголовного процесса в первую очередь при ознакомлении с уголовным делом, поскольку участники уголовного процесса, совершая выписки из него, ссылаются на листы уголовного дела и затем используют данные сведения в судебном разбирательстве. Систематизация облегчает работу следователя по составлению справки о результатах проведенного по уголовному делу предварительного расследования, особенно по много-томным и объемным делам.

2. *Подшивка в том (тома) уголовного дела и нумерация томов и листов каждого тома, составление описи материалов каждого тома уголовного дела.* Систематизированные материалы расследованного уголовного дела подшиваются и нумеруются по томам. Один том содержит, как правило, от 250 до 300 листов уголовного дела. На обложке каждого тома указываются название следственного подразделения, которое закончило расследование по уголовному делу, фамилии обвиняемых, статьи УК, по которым они обвиняются, время начала и окончания расследования, номер конкретного тома и количество листов в нем.

Требование о необходимости нумерации материалов уголовного дела направлено на недопущение возможности последующей произвольной замены номеров и листов уголовного дела, а также замены одних материалов другими.

3. Уведомление участников уголовного процесса об окончании предварительного расследования и разъяснение им права на ознакомление с материалами уголовного дела.

4. Ознакомление с материалами уголовного дела, заявление и разрешение заявленных ходатайств. Всем предусмотренным в законе участникам уголовного процесса уголовное дело для ознакомления должно предъявляться в подшитом и пронумерованном виде (ч. 1 ст. 257 УПК).

5. Составление итоговых документов.

В случае если предварительное следствие по уголовному делу или руководство следственной группой осуществлялось прокурором, вынесения постановления о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд не требуется (ч. 2 ст. 191 УПК).

Значение окончания предварительного расследования заключается в следующем:

- подводится итог деятельности органов уголовного преследования на досудебном производстве;
- подготавливается уголовное дело следователем для рассмотрения его судом по существу;
- путем ознакомления заинтересованных участников уголовного процесса с материалами уголовного дела им обеспечивается дополнительная возможность защищать свои или представляемые права и интересы, заявляя ходатайства, а также подготовиться к защите этих прав и интересов в судебном заседании;
- предоставляется возможность выявить и восполнить пробелы предварительного расследования по установлению обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу;
- создаются условия для принятия прокурором правильного решения о дальнейшем движении дела.

16.2. Прекращение и возобновление предварительного расследования по уголовному делу

Прекращение предварительного расследования – «заключительный этап расследования, на котором уполномоченный государственный орган (следователь, орган дознания, прокурор) подводит итог произведенной по делу работе, анализирует и оценивает совокупность собранных доказательств и на их основе формулирует в постановлении вывод о невозможности дальнейшего производства в связи с наличием предусмотренных законом обстоятельств, а также разрешает все вопросы, вытекающие из принятого решения по существу дела»¹. При этом

¹ Дубинский А. Я. Прекращение уголовного дела в стадии предварительного расследования : учеб. пособие. Киев : КВШ МВД СССР, 1975. С. 25.

прекращение предварительного расследования является правоустанавливающим юридическим фактом, порождающим право заинтересованных лиц на обжалование данного решения.

Решение о прекращении производства по уголовному делу включает в себя разрешение многих других процессуальных вопросов:

- о судьбе вещественных доказательств;
- об отмене мер пресечения и иных мер процессуального принуждения в отношении обвиняемого;
- разъяснение заинтересованным участникам досудебного расследования прав, возникающих у них в связи с прекращением производства по уголовному делу.

Кроме прекращения предварительного расследования возможно **прекращение уголовного преследования**, которое не всегда является заключительным этапом всего расследования. Оно возможно только в отношении конкретных подозреваемого или обвиняемого, не влечет за собой окончания производства по уголовному делу в целом, которое продолжается, а по истечении сроков предварительного расследования приостанавливается по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 246 УПК, либо в случае обнаружения лица, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, производство по уголовному делу будет окончено в установленном законом порядке.

Как прекращение предварительного расследования, так и прекращение уголовного преследования должны быть основаны на всестороннем, полном и объективном исследовании обстоятельств уголовного дела в их совокупности. Решение о прекращении уголовного преследования в отношении определенного лица принимается в результате анализа и оценки доказательств, относящихся к деянию указанного лица.

Необоснованное прекращение предварительного расследования или уголовного преследования не только наносит ущерб правам и охраняемым законом интересам физических и юридических лиц, пострадавших от преступного деяния, но и позволяет лицу, совершившему преступление, остаться безнаказанным и продолжать преступную деятельность. Основанное на законе прекращение предварительного расследования, как и уголовного преследования, способствует решению задач уголовного процесса.

Ст. 250 УПК устанавливается исчерпывающий перечень оснований к прекращению предварительного расследования и уголовного преследования.

Предварительное расследование по уголовному делу прекращается при наличии обстоятельств, указанных в ст. 29, ч. 1 и 2 ст. 30 УПК (ч. 1 ст. 250 УПК).

Обстоятельствами, исключающими производство по уголовному делу, являются (ст. 29 УПК):

1. *Отсутствие общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом.* Например, установлено, что потерпевший умер естественной смертью, а не был убит. Как правило, отсутствие общественно опасного деяния выявляется в ходе проведения проверки по заявлению, сообщению о преступлении еще на стадии возбуждения уголовного дела. Если этого не произошло или обстоятельства, исключающие производство по делу, были выявлены позже, то выносится постановление о прекращении производства по уголовному делу.

2. *Отсутствие в деянии состава преступления.* Например, недостижение обвиняемым возраста привлечения к уголовной ответственности, малозначительность деяния, причинение вреда в состоянии необходимой обороны, при задержании лица, совершившего преступление, и т. д.

3. *Истечение сроков давности.* Лицо освобождается от уголовной ответственности в случаях, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки (ст. 83 УК):

- 2 года – при совершении преступления, не представляющего большой общественной опасности;
- 5 лет – при совершении менее тяжкого преступления;
- 10 лет – при совершении тяжкого преступления;
- 15 лет – при совершении особо тяжкого преступления.

По данному основанию производство по уголовному делу прекращается не потому, что содеянное не содержит признаков преступления, а потому, что применение за него уголовного наказания неэффективно из-за большого разрыва во времени между преступлением и ответственностью за него. Н.С. Таганцев по этому поводу отмечает, что «время делает наказание не только ненужным, но иногда и положительно вредным»¹.

Для решения вопроса о прекращении предварительного расследования по данному основанию необходимо выяснить, не был ли прерван или приостановлен срок давности привлечения к уголовной ответственности, для чего следует установить лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого. Это обусловлено вероятностью совершения им нового преступления, влекущего перерыв течения сроков давности, что с точки зрения уголовного процесса свидетельствует об отсутствии соответствующего основания для прекращения предварительного расследования. Кроме того, не установив подозреваемого, обвиняемого, невозможно соблюсти требование закона, связанное с необходимостью

¹ Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Часть общая : лекции. Т. 2. М. : Наука, 1994. Т. 2. С. 343–344.

получения их согласия на прекращение предварительного расследования по рассматриваемому не реабилитирующему лицу основанию (ч. 3 ст. 29 УПК).

4. *Акт амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное общественно опасное деяние, а также акт амнистии либо иной акт иностранного государства, если он устраняет применение наказания за общественно опасное деяние, совершенное на его территории лицом, уголовное преследование которого осуществляется на территории Республики Беларусь по просьбе органа иностранного государства.* Пределы применения амнистии указываются в тексте соответствующего закона. При совершении преступления, окончившегося после издания закона об амнистии, производство по уголовному делу не прекращается. В то же время, если лицо совершило общественно опасное противоправное деяние на территории иностранного государства, а уголовное преследование его осуществляется по просьбе данного иностранного государства на территории Республики Беларусь, то издание в иностранном государстве акта амнистии, устраняющего применение наказания за преступление, также влечет за собой прекращение производства по делу.

Органы уголовного преследования принимают решение о прекращении производства по уголовному делу в случае издания закона об амнистии в отношении лиц, уголовные дела о преступлениях которых находятся в производстве этих органов. В постановлении о прекращении предварительного расследования указывается не только п. 4 ч. 1 ст. 29 УПК, но и соответствующая норма закона об амнистии.

Для того чтобы прекратить производство по уголовному делу по п. 3 и 4 данного перечня обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, требуется согласие подозреваемого или обвиняемого, которое должно быть отражено в постановлении о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования.

5. *Примирение лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения*, за исключением случаев возбуждения прокурором уголовных дел частного и частно-публичного обвинения, предусмотренных ч. 2 и 4 ст. 26 УПК. Примирение пострадавшего от преступления с обвиняемым по уголовным делам частного обвинения является безусловным основанием для прекращения предварительного расследования. Однако если уголовное дело по преступлениям частного и частно-публичного обвинения было возбуждено прокурором в соответствии с ч. 5 ст. 26 УПК, то производство по такому делу за примирением лица, пострадавшего от преступления, с обвиняемым

в ходе предварительного следствия прекращению не подлежит. Вместе с тем, как подчеркнул Пленум Верховного Суда Республики Беларусь (п. 12 постановления от 31 марта 2010 г. № 1 «О практике применения судами норм Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь, регулирующих производство по делам частного обвинения»), возбуждение уголовного дела прокурором либо его участие в судебном разбирательстве по делам, указанным в ч. 2 и 3 ст. 26 УПК, не препятствует суду освободить лицо от уголовной ответственности и прекратить производство по делу в соответствии со ст. 30 УПК при наличии оснований, предусмотренных ст. 86–88, 89 УК.

6. *Отсутствие заявления лица, пострадавшего от преступления, если уголовное дело возбуждается и рассматривается не иначе как по его заявлению*, кроме случаев возбуждения уголовного дела прокурором в соответствии с ч. 5 ст. 26 УПК. Данное обстоятельство, исключаящее производство по уголовному делу, имеет значение в большей мере для принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела.

7. *Смерть лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для его реабилитации*. Предварительное расследование в отношении умершего может производиться только в интересах его реабилитации, т. е. в случаях, когда имеющиеся в деле данные дают основания полагать, что в действиях лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, не было, например, состава преступления или вообще отсутствовало общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом. В случае несогласия членов семьи умершего подозреваемого, обвиняемого с прекращением производства по уголовному делу оно продолжается в соответствии с требованиями гл. 49² УПК.

8. *Если в отношении обвиняемого ранее постановлен вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо вынесено определение (постановление) суда о прекращении производства по уголовному делу по тому же основанию*, являющиеся обязательными к исполнению, и никакие иные решения, связанные с обвинением его в совершении данного преступления невозможны.

9. *Если ранее было принято и не отменено решение об отказе в возбуждении уголовного дела или в ходе предварительного расследования – о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования по тому же обвинению и в отношении того же лица*. Осуществлять производство по этому уголовному делу можно только после отмены соответственно постановления об отказе в возбуждении

уголовного дела или постановления о прекращении производства по уголовному делу.

10. *Если ко времени производства по уголовному делу вступил в силу закон, устраняющий наказуемость деяния*. Уголовный закон принимается высшим органом государственной власти, обладает высшей юридической силой и является единственным источником уголовного права. Производство предварительного расследования по уголовному делу невозможно после вступления в силу законодательного акта, устраняющего наказуемость за совершенное общественно опасное деяние.

11. *Наличие оснований для освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных статьями Особенной части УК*. Например, если лицо добровольно заявило о содеянном после дачи взятки и активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления (примечание к ст. 431 УК), то оно освобождается от уголовной ответственности.

12. *Отказ должностного лица (органа) в даче согласия на привлечение лица, должность которого включена в кадровый реестр Главы государства, депутата Палаты представителей, члена Совета Республики Национального собрания, судьи, народного заседателя, (п. 1, 2, 5 и 6 ст. 468² УПК) в качестве подозреваемого или обвиняемого по уголовному делу, возбужденному в отношении других лиц либо по факту совершенного преступления*. Отсутствие согласия уполномоченных уголовно-процессуальным законом должностных лиц на привлечение в качестве подозреваемых или обвиняемых указанных лиц влечет за собой отсутствие возможности осуществлять уголовное преследование этих лиц.

13. *В случаях, когда по просьбе компетентного органа Республики Беларусь в иностранном государстве возбуждено уголовное преследование лица по подозрению, обвинению в совершении того же преступления, которое вменялось ему при производстве предварительного расследования на территории Республики Беларусь*. Это является безусловным основанием для прекращения предварительного расследования после получения из иностранного государства официального подтверждения о возбуждении в отношении лица соответствующего уголовного преследования.

14. *Отсутствие согласия на привлечение к уголовной ответственности за совершение общественно опасного деяния государства, осуществившего выдачу лица, в случае, когда такое согласие является обязательным*.

В качестве **оснований** для прекращения предварительного расследования выступают (ч. 1 и 2 ст. 30 УПК):

1. *Применение мер административного взыскания.* В силу ст. 86 УК освобождение от уголовной ответственности с привлечением лица к административной ответственности возможно, если лицо совершило впервые преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление и возместило ущерб, либо уплатило доход, полученный преступным путем, либо иным образом загладило нанесенный преступлением вред. Прекращение предварительного расследования по данному основанию может иметь место, если для исправления лица, совершившего преступление, достаточно применения мер административного взыскания (штраф в пределах от 5 до 30 базовых величин, или административный арест на срок до 15 суток, или лишение специального права на срок от трех месяцев до трех лет) (ч. 2 ст. 86 УК). Однако не может быть освобождено от уголовной ответственности лицо, совершившее деяние, влекущее уголовную ответственность по признаку административной преюдиции (ч. 3 ст. 86 УК).

Прекращение предварительного расследования по данному основанию не требует составления протокола об административном правонарушении, так как совершенное деяние, за которое лицо освобождается от уголовной ответственности, является преступлением и не может рассматриваться как административное правонарушение. Прекращение производства по уголовному делу по этому основанию не преобразует преступление в административное правонарушение. В данном случае речь идет лишь о наложении за совершенное преступление мер административного взыскания, которые согласно ч. 3 ст. 30 УПК применяет прокурор в виде штрафа в пределах от 5 до 30 базовых величин (п. 1 ч. 2 ст. 86 УК).

2. *Применение правил Дисциплинарного устава Вооруженных Сил Республики Беларусь.*

3. *Утрата деянием или лицом общественной опасности* (п. 2 ч. 1 ст. 30 УПК). Лицо, совершившее преступление, не представляющее большой общественной опасности, либо менее тяжкое преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет признано, что вследствие изменения обстановки совершенное им деяние потеряло характер общественно опасного или это лицо перестало быть общественно опасным (ст. 87 УК). Утрата общественно опасного характера деяния означает, что с истечением определенного времени деяние утратило основной (материальный) признак преступления – общественную опасность. Под изменением обстановки следует в данном случае понимать объективные изменения, происходящие в государстве, как правило связанные с крупными политическими или социально-экономическими преобразованиями, проведением реформирования

в той или иной сфере общественной жизни, когда нормы уголовного закона еще действуют, а отдельные деяния, предусматриваемые ими, утрачивают общественно опасный характер. Например, за коммерческое посредничество в начале 1990-х гг. еще предусматривалась уголовная ответственность (ч. 2 ст. 150 УК 1960 г.), однако само деяние в силу возникновения новых легитимных общественных отношений в сфере предпринимательства уже утратило общественно опасный характер.

4. *Деятельное раскаяние* (п. 3 ч. 1 ст. 30 УПК). Освобождение лица от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием возможно лишь за совершение преступлений, не представляющих большой общественной опасности, или менее тяжких преступлений, совершенных впервые, при наличии следующих условий (ст. 88 УК):

- лицо после совершения преступления добровольно явилось с повинной или активно способствовало выявлению и (или) раскрытию преступления;

- возместило причиненный преступлением ущерб (вред), возвратило неосновательное обогащение и (или) уплатило доход, полученный преступным путем, и внесло на депозитный счет органа, ведущего уголовный процесс, уголовно-правовую компенсацию в размере 50 % причиненного преступлением ущерба (вреда), но не менее 15 базовых величин;

- иным образом загладило нанесенный преступлением вред.

Деятельное раскаяние предполагает активную, инициативную деятельность лица по двум направлениям: первое – возмещение или заглаживание нанесенного ущерба (вреда), второе – тесное сотрудничество с органами, ведущими уголовный процесс, добровольная явка с повинной или активное способствование выявлению и (или) раскрытию преступления.

5. *Примирение с потерпевшим* (п. 4 ч. 1 ст. 30 УПК). Лицо, совершившее преступление, не представляющее большой общественной опасности, или впервые совершившее менее тяжкое преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный преступлением вред (ст. 89 УК). Примирение обвиняемого с потерпевшим – это встречное движение этих двух участников уголовного процесса: обвиняемого – к раскаянию, а потерпевшего – к прощению своего обидчика. Примирение обвиняемого с потерпевшим осуществляется на основе добровольного личного волеизъявления по урегулированию возникшего в связи с совершением преступления конфликта (спора) между ними, в том числе путем заключения медиативного соглашения. Примирение с несовершеннолетними обвиняемым либо потерпевшим осуществляется с участием их законных представителей.

В случае если примирение обвиняемого с потерпевшим осуществляется в порядке медиации, то для ее проведения обвиняемый и потерпевший по собственной инициативе и взаимному согласию выбирают медиатора. Общение медиатора с обвиняемым, в отношении которого применена мера пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, происходит с согласия органа, ведущего уголовный процесс.

Заявления о примирении от обвиняемого и потерпевшего могут быть как в письменной, так и в устной форме. Письменные заявления подлежат приобщению к уголовному делу, а устные заносятся в протокол следственного действия или судебного заседания в порядке, предусмотренном ст. 193 (протокол следственного действия) и ст. 308¹ (фиксирование хода судебного заседания составлением протокола судебного заседания) УПК. Если примирение обвиняемого с потерпевшим достигнуто в порядке медиации, то органу, ведущему уголовный процесс, представляется медиативное соглашение, которое приобщается к уголовному делу.

В случае достижения примирения обвиняемого с потерпевшим по делам о преступлениях, не представляющих большой общественной опасности, или менее тяжких преступлениях производство по уголовному делу может быть прекращено на основании п. 4 ч. 1 ст. 30 УПК, а по уголовному делу частного обвинения подлежит прекращению на основании п. 5 ч. 1 ст. 29 УПК. Уголовные дела частного-публичного обвинения, возбужденные прокурором в соответствии с ч. 5 ст. 26 УПК, прекращению в связи с примирением обвиняемого с потерпевшим не подлежат.

В случае причинения вреда преступлением юридическому лицу, решение о прекращении предварительного расследования по п. 4 ч. 1 ст. 30 УПК исключается. Кроме того, в соответствии с п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 1 «О практике применения судами статей 86, 88, 89 Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающих возможность освобождения лица от уголовной ответственности» такое решение не может быть принято, если против этого возражает законный представитель несовершеннолетнего или недееспособного потерпевшего либо когда заявление о примирении исходит от лица, осуществляющего в уголовном процессе права потерпевшего по делу о преступлении, последствием которого явилась смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 49, ч. 1 ст. 50 УПК). В то же время, если лицом совершено преступление, посягающее сразу на несколько объектов уголовно-правовой охраны, прекращение предварительного расследования по данному основанию не исключается, однако при этом учитывается общественная опасность последствий, наступивших для каждого объекта преступного посягательства.

Если потерпевшими от преступления признаны несколько лиц, то решение вопроса о прекращении предварительного расследования возможно при условии, что примирение достигнуто с каждым из потерпевших.

Представитель потерпевшего вправе примириться с обвиняемым от имени доверителя лишь в случаях, когда это специально оговорено в выданной доверенности.

6. *Наличие оснований, предусмотренных ст. 20 УК в отношении участника преступной организации или банды* (п. 5 ч. 1 ст. 30 УПК). Участник преступной организации или банды, который не являлся ее организатором или руководителем, добровольно заявивший о ее существовании и способствующий ее изобличению, который, находясь в ее составе, не совершил тяжких или особо тяжких, посягающих на жизнь или здоровье человека преступлений, освобождается от уголовной ответственности.

7. *Передача несовершеннолетнего под наблюдение родителей или лиц, их заменяющих* (п. 6 ч. 1 ст. 30 УПК). Лицо, впервые совершившее в возрасте до 18 лет преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности и передано под наблюдение родителей или лиц, их заменяющих, по их просьбе, если по характеру содеянного, данным о личности и иным обстоятельствам уголовного дела исправление несовершеннолетнего возможно без привлечения его к уголовной ответственности. Несовершеннолетний передается под наблюдение при условии внесения залога (от 10- до 50-кратного размера базовой величины), который в случае совершения им в течение года нового умышленного преступления поступает в доход государства (ст. 118 УК).

8. *Принятие акта об освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 88¹ УК* (освобождение от уголовной ответственности в связи с добровольными возмещением причиненного ущерба (вреда), уплатой дохода, полученного преступным путем) (ч. 2 ст. 30 УПК). Данная статья уголовного закона может быть применена в случае совершения лицом преступления, повлекшего причинение ущерба государственной собственности или имуществу юридического лица, доля в уставном фонде которого принадлежит государству, либо существенного вреда государственным или общественным интересам и не сопряженного с посягательством на жизнь или здоровье человека.

Положением о порядке осуществления в Республике Беларусь помилования осужденных, освобождения от уголовной ответственности лиц, способствовавших раскрытию преступлений и устранению последствий их совершения, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь от 3 декабря 1994 г. № 250, предусмотрен порядок освобождения

от уголовной ответственности по указанному основанию (п. 30), если совершившее преступление лицо:

- признало вину, раскаялось и способствовало его раскрытию;
- добровольно возместило причиненный ущерб (вред), включая расходы на восстановление нарушенных имущественных прав, вред, нанесенный государственным или общественным интересам, уплатило доход, полученный преступным путем, внесло на депозитный счет органа, ведущего уголовный процесс, уголовно-правовую компенсацию в размере, установленном в ч. 2 ст. 881 УК (от 100 до 200 % суммы причиненного ущерба (вреда), дохода, полученного преступным путем), способствовало устранению иных последствий совершенного преступления;
- передало в собственность государства принадлежащие ему орудия и средства совершения преступления, вещи, изъятые из оборота, имущество, приобретенное преступным путем, а также предметы, которые непосредственно связаны с преступлением.

Рассмотрение вопроса об освобождении лица от уголовной ответственности при наличии оснований и выполнении условий освобождения от уголовной ответственности осуществляется на основании его личного ходатайства, подаваемого на имя Президента через орган предварительного следствия либо прокурора (после получения им уголовного дела для направления в суд).

Решение Президента об освобождении лица от уголовной ответственности принимается в форме указа, который в трехдневный срок с момента его издания направляется Генеральному прокурору для исполнения и последующего уведомления Главы государства о прекращении производства по уголовному делу в отношении лица, освобожденного от уголовной ответственности.

Прекращение предварительного расследования по основаниям, указанным в п. 1–4 ч. 1 ст. 30 УПК, не допускается, если обвиняемый или потерпевший против этого возражают.

При прекращении производства по уголовному делу в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 30 УПК, а также п. 3, 4 и 7 ч. 1 ст. 29 УПК, и наличии оснований для специальной конфискации имущества, добытого преступным путем или приобретенного на средства, добытые преступным путем, дохода, полученного от использования этого имущества, либо денежной суммы, соответствующей стоимости имущества, добытого преступным путем или приобретенного на средства, добытые преступным путем, и (или) размеру дохода, полученного от использования этого имущества, копия постановления о прекращении производства по уголовному делу направляется следователем, прокурором в суд

для решения вопроса о применении специальной конфискации в соответствии со ст. 46¹ УК.

Таким образом, вышеуказанные основания для прекращения предварительного расследования можно подразделить на материально-правовые и процессуальные. К *материально-правовым* основаниям относятся те из них, в основе которых лежат нормы уголовного права. Это обстоятельства, предусмотренные п. 1–4, 7, 10 и 11 ч. 1 ст. 29 УПК, а также ч. 1 и 2 ст. 30 УПК. *Процессуальные* основания носят исключительно уголовно-процессуальный характер и предусмотрены п. 5, 6, 8, 9, 12 и 13 ч. 1 ст. 29 УПК.

Очевидной является классификация оснований на реабилитирующие и нереабилитирующие, вытекающая из причастности или непричастности лица к совершенному преступлению.

Реабилитирующие основания базируются на юридической категории невиновности, означающей, что лицо не совершало вменяемое ему преступление. Прекращение производства по уголовному делу по ним влечет за собой восстановление нарушенных прав, к ним относятся п. 1 и 2 ч. 1 ст. 29 УПК.

Кроме этих двух обстоятельств, исключаящих производство по уголовному делу, все остальные перечисленные обстоятельства, указанные в ст. 29 и 30 УПК, относятся к *нереабилитирующим* основаниям. Нереабилитирующими основаниями являются обстоятельства, допускающие возможность освобождения лица от уголовной ответственности с выводом о его причастности к совершению преступления. Лицо, в отношении которого прекращено уголовное преследование или в целом производство по уголовному делу по нереабилитирующему основанию, остается фактически виновным, но юридически – несудимым.

В литературе имеются высказывания о существовании нейтральных оснований, которые определяются как «обстоятельства, при прекращении дела по которым следственные органы берут за основу своего решения другое – ранее принятое судом, прокурором, следователем или органом дознания – решение о прекращении производства по тому же факту или по тому же обвинению»¹. К ним относятся основания, указанные в п. 8 и 9 ч. 1 ст. 29 УПК.

Процессуальный порядок прекращения предварительного расследования и уголовного преследования включает в себя следующие действия:

- вынесение следователем *мотивированного постановления* о прекращении предварительного расследования (ст. 251 УПК);

¹ Лобойко Л.Н. Уголовно-процессуальное право : учеб. пособие. Харьков : Одиссей, 2007. С. 336.

– *направление прокурору копии данного постановления* в течение 24 часов (ч. 4 ст. 251 УПК);

– *письменное уведомление* о прекращении предварительного расследования обвиняемого, их защитников и законных представителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, а также лицо или представителя государственного органа, иной организации, по заявлениям которых дело было возбуждено (ч. 1 ст. 252 УПК);

– *разъяснение вышеуказанным лицам права ознакомления с уголовным делом и порядка обжалования* постановления о прекращении предварительного расследования, вручение им по их просьбе копии постановления о прекращении предварительного расследования (ч. 2 ст. 252 УПК).

В *постановлении* о прекращении предварительного расследования следователем указываются (ч. 1 ст. 251 УПК):

- время и место его составления;
- фамилия и должность следователя;
- обстоятельства, послужившие поводом и основанием для возбуждения уголовного дела;
- результаты расследования уголовного дела;
- данные о лицах, подозревавшихся или обвинявшихся в совершении преступления;
- уголовно-правовая квалификация и применявшиеся меры пресечения;
- сведения об установленных в ходе предварительного расследования имуществе, добытом преступным путем или приобретенном на средства, добытые преступным путем, доходе, полученном от использования этого имущества, либо денежной сумме, соответствующей стоимости имущества, добытого преступным путем или приобретенного на средства, добытые преступным путем, и (или) размеру дохода, полученного от использования этого имущества.

В *резюмирующей части* постановления излагается:

- решение следователя о прекращении предварительного расследования со ссылкой на пункт, часть, статью УПК, послужившие основанием для прекращения предварительного расследования;
- указание об отмене примененных мер принуждения, а также о судьбе вещественных доказательств;
- указание о направлении его копии в суд для решения вопроса о применении специальной конфискации в соответствии со ст. 46¹ УК в случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 30 УПК.

В резолютивной части постановления о прекращении предварительного расследования или уголовного преследования по основаниям,

предусмотренным п. 1, 2, 8 и 9 ч. 1 ст. 29 и ч. 2 ст. 250 УПК, за подозреваемым или обвиняемым, которые задерживались, временно отстранялись от должности, принудительно помещались в судебно-психиатрический экспертный стационар, содержались под стражей или домашним арестом, признается право на возмещение вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Прекращение предварительного расследования *за отсутствием общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, и за отсутствием в деянии состава преступления* исключает в постановлении формулировки, ставящие под сомнение невиновность лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование.

При прекращении предварительного расследования *за истечением сроков давности и вследствие акта амнистии* следователь разъясняет подозреваемому или обвиняемому правовой характер и правовые последствия принятия такого решения и выясняет, согласны ли они на прекращение производства по уголовному делу по данным основаниям, что должно быть отражено в постановлении (ч. 3 ст. 251 УПК). При отсутствии согласия обвиняемого суд доводит разбирательство уголовного дела до конца и постановляет обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания.

Копия постановления о прекращении предварительного расследования или уголовного преследования в течение 24 часов направляется прокурору. В случае прекращения предварительного расследования или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным п. 3 и 4 ч. 1 ст. 29, п. 5 ч. 1 или ч. 2 ст. 30 УПК, в отношении лица по факту совершения им в период прохождения государственной, военной службы или службы в военизированной организации тяжкого или особо тяжкого преступления против интересов службы либо тяжкого или особо тяжкого преступления, сопряженного с использованием должностным лицом своих служебных полномочий, копия постановления о прекращении предварительного расследования или уголовного преследования направляется в орган, осуществляющий назначение и перерасчет пенсий по месту жительства этого лица.

Уголовное дело, по которому предварительное расследование прекращено, направляется прокурору в течение месяца после принятия решения, а в случае ознакомления участников уголовного процесса с материалами уголовного дела – в течение 10 суток после окончания ознакомления.

Кроме того, при прекращении предварительного расследования по основаниям, предусмотренным п. 1, 2, 8 и 9 ч. 1 ст. 29 УПК, в случае причинения подозреваемому или обвиняемому вреда в связи с незаконным

задержанием, заключением под стражу, отстранением от должности, помещением в психиатрический стационар выносится постановление о признании за физическим лицом права на возмещение вреда, копия которого, а в необходимых случаях и другие документы, подтверждающие факт причинения вреда, направляются заинтересованному лицу или его представителю (наследнику) с разъяснением их прав и порядка обращения за возмещением вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс в порядке гл. 48 УПК.

Порядок ознакомления с материалами уголовного дела, расследование которого прекращено в том числе с вынесением постановления о прекращении производства по уголовному делу или уголовного преследования, аналогичен порядку ознакомления с уголовным делом, направляемым в суд.

Постановление следователя о прекращении предварительного расследования уголовного дела *может быть обжаловано* подозреваемым, обвиняемым, их защитниками и законными представителями, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, представителем умершего подозреваемого, обвиняемого, лица, подлежавшего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого, а также лицом или представителем государственного органа, иной организации, по заявлениям которых было возбуждено уголовное дело, прокурору, осуществляющему надзор за предварительным расследованием, или в суд, или начальнику следственного подразделения (ч. 1 ст. 253 УПК). Если данное постановление вынесено прокурором, то оно может быть обжаловано вышестоящему прокурору или в суд.

В случае отмены прокурором, начальником следственного подразделения или судом постановления о прекращении предварительного расследования производство по уголовному делу возобновляется. Об отмене постановления о прекращении предварительного расследования выносится мотивированное постановление, которое является основанием возобновления прекращенного предварительного расследования. Возобновление предварительного расследования возможно только в случае, если не истекли сроки давности привлечения лица к уголовной ответственности, за исключением случаев отмены постановления о прекращении предварительного расследования за истечением сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности. При этом следствие по уголовному делу проводится в срок до одного месяца со дня принятия следователем дела к своему производству. Дальнейшее продление срока следствия осуществляется на общих основаниях, в порядке, предусмотренном ст. 190 УПК, учитывая срок, ранее затраченный на производство по уголовному делу (ч. 5 ст. 190 УПК).

Заинтересованные лица, указанные в ч. 1 ст. 253 УПК, письменно уведомляются о возобновлении прекращенного предварительного расследования.

16.3. Основания и порядок окончания предварительного расследования с передачей уголовного дела прокурору для направления в суд

Окончание предварительного расследования с передачей дела прокурору для направления в суд – вид окончания расследования, заключающийся в обосновании следователем вывода о необходимости рассмотрения уголовного дела в судебном заседании и реализации в связи с этим прав заинтересованных участников уголовного процесса на ознакомление с делом, заявление и разрешение ходатайств и составление итоговых документов по делу.

Признав, что все следственные действия по уголовному делу выполнены, а собранные доказательства достаточны для передачи уголовного дела прокурору для направления в суд, следователь *уведомляет об этом* каждого потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и разъясняет им право знакомиться с уголовным делом, а равно заявлять ходатайства о дополнении предварительного расследования или принятии по делу иных решений. Указанные участники процесса вправе, но не обязаны знакомиться с уголовным делом. Их неявка для ознакомления с уголовным делом не препятствует дальнейшему движению дела. Однако в деле должен быть документ, свидетельствующий о том, что их уведомили надлежащим образом о праве на ознакомление с уголовным делом, а также о времени и месте ознакомления.

Законодатель не устанавливает форму уведомления участников процесса – письменная или устная. При письменной форме уведомление направляется по почте, а в уголовном деле остается его копия, на которой должна быть отметка секретариата о времени отправления уведомления. При сообщении телефонограммой следователь составляет об этом справку, приобщаемую впоследствии к уголовному делу. В уведомлении должно быть сообщено время, в которое указанные лица могут явиться для ознакомления с уголовным делом, и место, где можно с ним ознакомиться.

В случае явки потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей следователь разъясняет им порядок и условия *ознакомления с уголовным делом*, предусмотренные ст. 257 УПК,

сроки ознакомления, о чем составляется протокол, и предъявляет для ознакомления материалы дела. При этом потерпевший и его представитель знакомятся со всеми материалами уголовного дела, за исключением материалов о мерах по обеспечению безопасности участников процесса (ч. 8 ст. 193 УПК). При наличии в материалах уголовного дела сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, следователь предупреждает потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей об ответственности за разглашение таких сведений, о чем у них берется подписка. Гражданский истец, гражданский ответчик и их представители знакомятся с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному иску.

В случае если в деле имеются материалы, свидетельствующие о совершении обвиняемым других преступлений, от которых потерпевший не пострадал, то по этим основаниям следователь не вправе отказать ему и его представителю в ознакомлении со всеми материалами уголовного дела. Потерпевший может ознакомиться с этими материалами с целью получения более ясного представления о личности обвиняемого.

Ознакомление с уголовным делом потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков и их представителей может проходить одновременно, при этом общий срок ознакомления не должен превышать одного месяца (ч. 2 ст. 256 УПК).

После того как с материалами уголовного дела ознакомятся указанные выше участники и будут разрешены все вопросы по заявленным ходатайствам, следователь объявляет обвиняемому, что предварительное расследование по уголовному делу закончено и он вправе ознакомиться с его материалами самостоятельно или с участием защитника, а несовершеннолетний обвиняемый – с обязательным участием защитника и законного представителя. Неявка законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого, надлежащим образом извещенного о месте и времени ознакомления с уголовным делом, не препятствует его проведению при наличии письменного согласия на это несовершеннолетнего обвиняемого.

В случае если обвиняемый выразил желание знакомиться с материалами уголовного дела совместно с защитником, то следователь обеспечивает его участие, если этого не сделает сам обвиняемый.

Ознакомление обвиняемого, его защитника и законного представителя по ходатайству одного из них может осуществляться вместе или в отдельности. Началом ознакомления с уголовным делом является предъявление его обвиняемому.

Ознакомление участников с материалами уголовного дела дает возможность сторонам подготовиться в полной мере к отстаиванию своих

прав и интересов в суде, помогает обнаружить, оценить и по возможности устранить недостатки и пробелы досудебного производства. В этом заключается положительное значение ознакомления с материалами уголовного дела. Однако оно имеет и отрицательный аспект, так как позволяет сторонам в некоторых случаях «подкорректировать» свои показания в суде, принять меры к удалению из процесса «невыгодных» для себя доказательств.

Обвиняемому, содержащемуся под стражей либо в отношении которого применена мера пресечения в виде домашнего ареста, материалы окончательного расследования уголовного дела должны быть предъявлены не позднее, чем за месяц до истечения предельного срока действия этих мер пресечения, установленного ст. 127 УПК (ч. 4 УПК – 18 месяцев и ч. 4¹ УПК – 24 месяца). При этом срок содержания под стражей не может превышать предельного срока наказания в виде лишения свободы, предусмотренного за преступление, в совершении которого лицо обвиняется.

Законодатель установил срок ознакомления с уголовным делом в пределах одного месяца независимо от количества обвиняемых, их защитников и законных представителей (ч. 4 ст. 257 УПК). В исключительных случаях этот срок может быть продлен по ходатайству Генерального прокурора или лица, исполняющего его обязанности, Председателем Верховного Суда на время, необходимое для ознакомления обвиняемого и его защитника с уголовным делом (ч. 9 ст. 127 УПК).

Об ознакомлении с уголовным делом составляется *протокол* по правилам, предусмотренным ст. 193 и 194 УПК, в котором указываются, какие именно материалы уголовного дела представлялись для ознакомления и кому, время начала и окончания ознакомления. Если ознакомление с уголовным делом не закончено за один день, то в протоколе отражается количество томов, с которыми участники ознакомились. При ознакомлении нескольких участников совместно составляется единый протокол.

Ходатайства, заявленные устно, заносятся в протокол, а поданные в письменном виде приобщаются к протоколу, на подготовку такого ходатайства может быть предоставлен срок до трех суток, о чем делается отметка в протоколе. Это время входит в общий срок ознакомления с уголовным делом.

Собранные по делу в связи с поступившими ходатайствами дополнительные материалы предъявляются для ознакомления участникам процесса в той же последовательности, что и при первоначальном ознакомлении, а по их просьбе предоставляются все материалы уголовного

дела. При этом срок для ознакомления, как и ранее, не должен превышать одного месяца.

16.4. Структура и содержание документов, выносимых при передаче дела прокурору для направления в суд

После ознакомления обвиняемого, его защитника и законного представителя с уголовным делом следователь составляет **итоговые документы** по уголовному делу:

- постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд (ст. 260 УПК);
- справку-приложение к указанному постановлению (ст. 261 УПК);
- справку о результатах проведенного по делу предварительного расследования (ч. 2 ст. 262 УПК);
- список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание (ч. 2 ст. 262 УПК).

Постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд состоит из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

В вводной части указываются время и место вынесения постановления, фамилия, инициалы и должность лица, вынесшего постановление.

В описательно-мотивировочной части указываются:

- сведения о личности обвиняемого;
- общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, совершенное обвиняемым;
- уголовный закон (пункт, часть, статья), предусматривающий ответственность за совершенное общественно опасное деяние;
- наличие согласия обвиняемого на уплату уголовно-правовой компенсации в качестве необходимого условия освобождения от уголовной ответственности в соответствии со ст. 88 и 88¹ УК.

В случае если в ходе предварительного расследования было заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, следователь в постановлении о передаче дела прокурору для направления в суд указывает о выполнении (невыполнении) обвиняемым соответствующих обязательств, предусмотренных соглашением (ст. 468⁹ УПК).

В резолютивной части постановления формулируется решение следователя о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд.

В справке-приложении к постановлению о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд приводятся данные (ст. 261 УПК):

- о движении уголовного дела и сроках расследования со ссылкой на листы уголовного дела;

– лицах, привлеченных в качестве обвиняемых, и предъявленном им обвинении;

- мерах пресечения, примененных в отношении их, с указанием времени содержания под стражей или домашнего ареста;
- вещественных доказательствах;
- гражданском иске и мерах, принятых для его обеспечения;
- возможной специальной конфискации имущества и процессуальных издержках.

В случае заявления обвиняемым ходатайства об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК, следователь также представляет прокурору данное ходатайство, заключение в отношении этого обвиняемого и иные материалы, предусмотренные законодательным актом.

В справке о результатах проведенного предварительного расследования указываются (ч. 2 ст. 262 УПК):

- сведения о личности обвиняемого, сущность предъявленного ему обвинения с указанием места и времени совершения преступления, его способов, мотивов, последствий и других существенных обстоятельств, установленных по уголовному делу;
- сведения о потерпевшем;
- доказательства, подтверждающие виновность обвиняемого;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие его ответственность;
- доводы, приводимые обвиняемым в свою защиту, и результаты проверки этих доводов;
- указывается уголовный закон, предусматривающий ответственность за совершенное преступление;
- наличие или отсутствие оснований и условий освобождения лица от уголовной ответственности.

Справка должна содержать ссылки на тома и листы уголовного дела, она не подлежит приобщению к уголовному делу, ее копия обвиняемому не вручается. Этот итоговый документ по своей сущности содержит в себе вывод следователя о виновности лица, вручается только прокурору и является основой для поддержания государственным обвинителем обвинения в судебном разбирательстве.

В списке лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, указываются их место жительства или местонахождение и листы уголовного дела, на которых изложены их показания. Отдельно в нем под вымышленными персональными данными указываются лица, вызов которых в судебное заседание проводится через орган, уполномоченный законом осуществлять оперативно-розыскную деятельность, или государствен-

ный орган, которому поручено применение мер по обеспечению безопасности, с указанием этого органа.

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

16.5. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему для направления в суд

Получив уголовное дело от следователя с постановлением для направления в суд, прокурор или его заместитель проверяет **законность и обоснованность принятого решения** об окончании предварительного расследования и направлении дела в суд, в том числе:

- имело ли место общественно опасное деяние, вмененное обвиняемому, и имеется ли в этом деянии состав преступления;
- нет ли в деле обстоятельств, влекущих за собой его прекращение;
- заявлено ли обвиняемым ходатайство об освобождении его от уголовной ответственности по основаниям и в порядке, предусмотренным ст. 88 и 88¹ УК, с его согласием уплатить уголовно-правовую компенсацию в качестве необходимого условия освобождения от уголовной ответственности;
- обосновано ли предъявленное обвинение имеющимися в уголовном деле доказательствами;
- предъявлено ли обвинение по всем установленным и указанным в уголовном деле общественно опасным деяниям обвиняемого;
- привлечены ли в качестве обвиняемых все лица, изобличенные в совершении преступления;
- правильно ли квалифицированы общественно опасные деяния обвиняемого;
- правильно ли применена мера пресечения и нет ли в уголовном деле оснований для ее изменения либо отмены;
- приняты ли меры обеспечения гражданского иска и возможной специальной конфискации имущества;
- выявлены ли причины преступления и условия, способствовавшие его совершению, и приняты ли меры к их устранению;
- произведено ли исследование обстоятельств уголовного дела полно, всесторонне и объективно;
- составлено ли постановление о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд в соответствии с требованиями ст. 260 УПК;
- не допущены ли при производстве предварительного расследования нарушения уголовно-процессуального закона.

Таким образом, прокурор не только разрешает вопросы о том, соблюдены ли следователем все нормы уголовно-процессуального закона, но и делает выводы о полноте, всесторонности и объективности произведенного расследования, что находит свое отражение в доказанности обвинения и его правильной юридической квалификации, отсутствии процессуальных нарушений, препятствующих направлению уголовного дела в суд.

В случае если в ходе предварительного расследования было заключено *досудебное соглашение о сотрудничестве*, прокурор или его заместитель помимо указанных выше вопросов обязан проверить, выполнены ли обвиняемым обязательства, предусмотренные соглашением.

При наличии оснований для *освобождения обвиняемого от уголовной ответственности*, предусмотренных ст. 88 УК, прокурор или его заместитель незамедлительно уведомляет обвиняемого о внесении на депозитный счет органа, ведущего уголовный процесс, в течение трех суток со дня уведомления уголовно-правовой компенсации как необходимом условии для принятия решения об освобождении от уголовной ответственности (ч. 2 ст. 263 УПК).

При наличии ходатайства обвиняемого об освобождении от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК, данное ходатайство, заключение прокурора в отношении этого обвиняемого, а также заключение следователя и иные материалы, переданные прокурору в соответствии со ст. 261 УПК, направляются для рассмотрения в установленном законодательным актом порядке.

Поскольку к моменту окончания предварительного следствия должно быть закончено производство всего комплекса необходимых по уголовному делу следственных действий, которые должны обеспечить всесторонность и полноту исследования обстоятельств, входящих в предмет доказывания, прокурору необходимо обращать внимание на законность разрешения ходатайств обвиняемого, заявленных им при ознакомлении с материалами уголовного дела.

Особое внимание при изучении уголовного дела прокурор должен обращать на допустимость доказательств, поскольку в дальнейшем эти доказательства будут использоваться государственным обвинителем в судебном заседании.

Прокурор или его заместитель обязан в срок не более 5 суток, а по сложным и многоэпизодным уголовным делам – не более 15 суток принять одно из следующих **решений** (ч. 1 ст. 264 УПК):

- *о направлении уголовного дела в суд* (если прокурор согласен с постановлением следователя), при этом прокурор или его заместитель

вправе исключить своим постановлением отдельные пункты обвинения, изменить квалификацию деяний обвиняемого с применением закона о менее тяжком преступлении, прекратить уголовное преследование в отношении отдельных обвиняемых;

– *прекращении предварительного расследования уголовного дела* в отношении всех обвиняемых и в полном объеме по основаниям, предусмотренным ст. 250 УПК;

– *возвращении уголовного дела следователю со своими письменными указаниями для производства дополнительного предварительного расследования, а также для предъявления нового обвинения* в случае необходимости его дополнения, изменения на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального обвинения либо составления нового постановления, если составленное по делу не соответствует требованиям ст. 260 УПК.

В случае заявления обвиняемым *ходатайства об освобождении* его от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 88¹ УК, прокурор или его заместитель принимает решение по уголовному делу, за исключением предусмотренных п. 2 и 3 ч. 1 ст. 264 УПК, после рассмотрения в установленном порядке данного ходатайства. По итогам рассмотрения ходатайства прокурор или его заместитель направляют уголовное дело в суд в случае отказа в заявленном ходатайстве либо прекращают предварительное расследование по уголовному делу в соответствии с ч. 2 ст. 30 УПК, если заявленное ходатайство подлежит удовлетворению.

По уголовному делу, поступившему для направления в суд, прокурор или его заместитель вправе своим постановлением отменить или изменить ранее примененную меру пресечения либо применить меру пресечения, если она не была применена. Прокурор или его заместитель вправе изменить составленный следователем список лиц, подлежащих вызову в суд.

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

Кроме того, прокурор или его заместитель направляет обвиняемому, потерпевшему копию постановления следователя о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, в том числе в переводе на их родной язык, а если изменялся объем обвинения или квалификация общественно опасного деяния либо принималось решение о приме-

нии, изменении или отмене меры пресечения, то и копии этих постановлений (ч. 2 ст. 266 УПК).

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

Недостатки прокурорского надзора, приводящие к направлению в суд уголовных дел, по которым расследование проведено неполно или требуется изменение обвинения в сторону, ухудшающую положение обвиняемого, могут оказаться невосполнимыми при рассмотрении дела в суде. В связи с чем надзор за исполнением законов по уголовным делам, поступившим с постановлением следователя о передаче уголовного дела прокурору для направления в суд, имеет особое значение.

Учебное издание

ГРИДЮШКО Павел Владимирович,
МЕЛЕШКО Валерий Владимирович,
МЫТНИК Петр Васильевич и др.

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебник

В двух частях

Часть вторая

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Книга первая
ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Редактор *М.Н. Колотуха*
Технический редактор *А.В. Мозалевская*
Корректор *М.С. Прушак*

Подписано в печать 27.03.2023. Формат 60×84 ¹/₁₆.
Бумага офсетная. Ризография. Усл. печ. л. 14,91. Уч.-изд. л. 13,53.
Тираж 386 экз. Заказ 64.

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь».
Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий № 1/102 от 02.12.2013.
Пр-т Машерова, 6А, 220005, Минск.

Уголовный процесс : учебник : в 2 ч. / учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2023.

ISBN 978-985-576-379-7.

Ч. 2 : Особенная часть, кн. 1 : Досудебное производство / П.В. Гридюшко[и др.]; под общ. ред. Л.И. Кукреш, М.М. Якубель. – 236, [4] с.

ISBN 978-985-576-377-3.

Излагаются положения Особенной части учебной дисциплины «Уголовный процесс», касающиеся досудебного производства по материалам и уголовным делам. В структуре стадий возбуждения уголовного дела и предварительного расследования рассматриваются поводы и основания для возбуждения уголовного дела, порядок принятия, регистрации и рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях, решения, принимаемые по заявлениям, сообщениям о преступлениях, общие условия предварительного расследования, система следственных действий, порядок привлечения лица в качестве обвиняемого, приостановление и возобновление предварительного следствия, окончание предварительного расследования и некоторые другие институты уголовно-процессуального права.

Положения рассмотренных институтов приведены с учетом изменений и дополнений законодательства по состоянию на 1 февраля 2023 г.

Учебник предназначен для обучающихся учреждений высшего образования юридического профиля, адъюнктов, аспирантов, магистрантов, преподавателей по учебной дисциплине «Уголовный процесс», работников правоохранительных органов, а также всех интересующихся уголовным процессом.

УДК 343.1
ББК 67.411

ДЛЯ ЗАМЕТОК
