ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

Введение

1. Общие условия производства

2. Предварительное следствие

3. Привлечение в качестве обвиняемого

4. Предъявление обвинения

5. Допрос обвиняемого

6. Изменение и дополнение обвинения и

частичное прекращение уголовного преследования

Заключение

Литература

Введение

Понятие предварительного расследования закон не определяет.

Дефиниции его, имеющиеся в учебной и научной литературе, различны. Ознакомление с ними и другими положениями теории уголовного процесса может оказать определенную помощь в составлении представления о нем.

Но уяснение и усвоение данного вопроса лучше начинать с внимательного изучения прежде всего норм, содержащихся в УПК РФ и других законах.

В УПК термином "Предварительное расследование" обозначен специальный раздел VIII. В нем содержится более 1/4 статей Кодекса (ст. ст. 150 - 226 гл. 21 - 32). Они устанавливают формы предварительного расследования и другие общие его условия, систему предварительного следствия и дознания, регламентируют основания и порядок производства следственных действий, а также общие правила их проведения и т.д.

Нормы, относящиеся к предварительному расследованию, имеются и в иных разделах УПК, а кроме того, в других законах - УК РФ, например, и иных.

Из законодательства об уголовном судопроизводстве следует, что термин "предварительное расследование" имеет несколько значений. Этим словосочетанием обозначена совокупность норм УПК, содержащихся в разделе VIII Кодекса. Они вместе с нормами других разделов уголовно-процессуального закона и иных законов образуют самостоятельный уголовно-процессуальный институт.

1. Общие условия производства

предварительного расследования

Законность, всесторонность, полнота и объективность предварительного расследования во многом зависят от соблюдения общих условий его производства. Они представляют собой установленные законом и обусловленные принципами уголовного судопроизводства правила, выражающие специфические особенности данного вида уголовно-процессуальной деятельности, наиболее существенные требования, предъявляемые к ней. Следование им обеспечивает установление в максимально короткий срок и с наименьшими затратами сил и средств обстоятельств преступления, предотвращает возможные ошибки.

К общим условиям предварительного расследования относятся: формы предварительного расследования; подследственность; место производства предварительного расследования; соединение уголовных дел; выделение уголовного дела; выделение в отдельное производство материалов уголовного дела; начало производства предварительного расследования; производство неотложных следственных действий; окончание предварительного расследования; обязательность рассмотрения ходатайства; меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества; недопустимость разглашения данных предварительного расследования (гл. 21 УПК).

Формы предварительного расследования представляют собой предусмотренный законом порядок установления обстоятельств преступления на досудебном этапе уголовного судопроизводства.

Частью 1 ст. 150 УПК РФ определяется, что предварительное расследование производится в двух формах - предварительного следствия и дознания. Но закон (ч. 4 ст. 415 УПК) предусматривает еще одну форму предварительного расследования - расследование иных новых обстоятельств - обстоятельств, предусмотренных п. 3 ч. 4 ст. 413 УПК.

Под предварительным следствием подразумеваются, в первую очередь, нормы законодательства об уголовном судопроизводстве, определяющие порядок производства данного вида предварительного расследования (ст. ст. 162 - 170 гл. 22 "Предварительное следствие" и иные).

Предварительное следствие - это расследование преступления следователем (ст. ст. 5, 38, 39, 150, 151 и др. УПК). Оно является превалирующей формой предварительного расследования, поскольку производится по подавляющему большинству преступлений. Перечень преступлений, по которым обязательно производство предварительного следствия, дан в ч. 2 ст. 151 УПК.

Дознание - предварительное расследование по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия необязательно (п. 8 ст. 5 УПК). Перечень уголовных дел, по которым производится дознание, содержится в ч. 3 ст. 150 УПК. Для данной формы предварительного расследования характерно и то, что оно осуществляется дознавателями (ст. 40, п. 3 ч. 3 ст. 151 УПК), "дознавателем (следователем)" - п. 8 ст. 5, п. 1 и п. 8 ч. 3 ст. 151 УПК, а также следователями прокуратуры (п. 7 ч. 3 ст. 150 УПК).

УПК обозначает компетенцию следователей и дознавателей различных ведомств по расследованию преступлений, устанавливает, какой следователь и дознаватель расследует то или иное преступление, их подследственность (ст. 151 УПК).

Подследственность определяется совокупностью признаков преступления, которая обусловливает расследование его соответствующим следователем или дознавателем. К ним относятся: категория преступлений и их вид (предметный, родовой признак); место его совершения (территориальный, местный признак); субъект преступления (персональный признак). Предметный (родовой) признак выражается в квалификации преступления. Он дает возможность определить, нужно ли проводить предварительное расследование. Если проведение предварительного расследования обязательно, то нужно определить, в какой форме оно должно проводиться. Если оно проводится в форме предварительного следствия, то следователем какого ведомства, если в форме дознания, то каким дознавателем или следователем. Затем учитываются место совершения преступления и, наконец, кто совершил преступление.

Предварительное следствие производится по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч. 2 ст. 151 УПК: п. 1 - следователями прокуратуры; п. 2 - следователями органов федеральной службы безопасности; п. 3 - следователями органов внутренних дел Российской Федерации; п. 5 - следователями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии с ч. 4 ст. 151 УПК следователями органов федеральной службы безопасности производится предварительное следствие также по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 275 (государственная измена), ст. 276 (шпионаж), ст. 283 (разглашение государственной тайны) и ст. 284 (утрата документов, содержащих государственную тайну) УК, преступлениях, в совершении которых обвиняются лица, указанные в подп. "в" п. 1 ч. 2 настоящей статьи (должностными лицами органов федеральной службы безопасности, Службы внешней разведки РФ, органов внутренних дел РФ и др.).

По уголовным делам о преступлениях, перечисленных в ч. 5 ст. 151 УПК, предварительное следствие может производиться также следователями органа, выявившего эти преступления.

Часть 3 ст. 151 разграничивает подследственность дознавателей. В ней указывается, какие преступления расследуются: дознавателями (следователями) органов внутренних дел Российской Федерации, а также органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ; дознавателями пограничных органов федеральной службы безопасности; дознавателями органов службы судебных приставов, таможенных органов Российской Федерации, органов Государственной противопожарной службы.

Если следователь или дознаватель установят, что уголовное дело им не подследственно, они производят неотложные следственные действия, после чего дело передают прокурору для направления по подследственности (ч. 5 ст. 152 УПК).

Общим условием предварительного расследования является место производства предварительного расследования. В соответствии со ст. 152 ч. 1 УПК предварительное расследование производится по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления. Им может быть место происшествия - дом, квартира, улица, дорога, местность и т.п., населенный пункт, район, область, на территории которых произошло событие преступления.

Предварительное расследование может проводиться по месту окончания преступления (ч. 2 ст. 152 УПК), месту совершения большинства преступлений или наиболее тяжкого из них (ч. 3 ст. 152), местонахождению обвиняемого или большинства свидетелей (ч. 4 ст. 152).

Местом производства предварительного расследования считается также учреждение, в котором работает следователь или дознаватель, их рабочее место.

Закон (ст. 153 УПК) предусматривает возможность соединения уголовных дел в одно. Соединение дел может иметь место в случае, если лицо совершило несколько преступлений, уголовные дела о которых возбуждены в разных местах, в разное время и различными субъектами. Могут быть соединены уголовные дела в отношении нескольких лиц, совершивших одно или ряд уголовно наказуемых деяний в соучастии. Возможно объединение дела в отношении лица, обвиняемого в заранее не обещанном укрывательстве преступлений, с основным делом.

Допускается соединение дел в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но есть фактические данные, доказывающие, что им или группой лиц совершено несколько преступлений (ч. 2 ст. 153 УПК).

Решение о соединении уголовных дел принимает прокурор (ч. 3 ст. 153) своим постановлением. Он же определяет и подследственность объединенного дела.

Выделение уголовного дела (ст. 154 УПК) представляет собой разделение расследуемого дела на несколько самостоятельных производств.

Вопрос о выделении уголовного дела возникает в ходе производства предварительного расследования, когда устанавливается, что лицом или группой лиц совершено множество преступлений (десятки краж, например) и расследование нельзя завершить в установленный законом срок. Выделение уголовного дела допускается в отношении отдельных обвиняемых при приостановлении предварительного следствия, если по уголовному делу привлечено два или более обвиняемых, но основания для приостановления относятся не ко всем обвиняемым (ч. 3 ст. 208 УПК). Возможно выделение уголовного дела в отношении несовершеннолетнего, привлеченного к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми (п. 2 ч. 1 ст. 154 и ст. 422 УПК), а также в отношении соучастника в случаях, указанных в п. п. 1 - 4 ст. 208 УПК (п. 1 ч. 1 ст. 154 УПК), иных лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому уголовному делу, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования (п. 3 ч. 1 ст. 154), в случае, предусмотренном ст. 436 УПК.

Выделение уголовного дела в отдельное производство допускается при условии, что это не отразится на всесторонности и объективности предварительного расследования и разрешении уголовного дела (ч. 2 ст. 154 УПК).

Право выделить уголовное дело предоставлено прокурору, следователю и дознавателю. Об этом они выносят постановление. Если уголовное дело выделено в отдельное производство для производства предварительного расследования нового преступления или в отношении нового лица, то в постановлении должно содержаться решение о возбуждении уголовного дела в порядке, предусмотренном ст. 146 Кодекса (ч. 3 ст. 154 УПК).

В выделенном уголовном деле должны содержаться подлинники процессуальных документов, имеющих значение для данного уголовного дела, или копии документов, заверенные прокурором, следователем или дознавателем (ч. 4 ст. 154 УПК).

Фактические данные, сведения о которых имеются в материалах выделенного дела, допускаются в качестве доказательств по делу (ч. 5 ст. 154).

Получив в ходе предварительного следствия или дознания данные о совершении преступления, не связанного с расследуемым, следователь и дознаватель принимают решение о выделении из дела материалов, содержащих сведения о новом преступлении (ст. 155 УПК). Постановление о выделении в отдельное производство материалов уголовного дела (приложение 49 к ст. 476 УПК) вместе с соответствующими документами направляется прокурору для рассмотрения в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК, и принятия его по результатам решения, указанного в ст. 145 УПК. Материалы, содержащие сведения о новом преступлении и выделенные из уголовного дела в отдельное производство, допускаются в качестве доказательств по данному уголовному делу (ч. 2 ст. 155 УПК).

Начало производства предварительного расследования (ст. 156 УПК) представляет собой часть системы предварительного расследования. Оно состоит из выполнения ряда обязательных предписаний закона.

Предварительное расследование начинается с момента возбуждения уголовного дела (ч. 1 ст. 156 УПК) - вынесения соответствующего постановления следователем, дознавателем, органом дознания (ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 156 УПК).

Возбудив уголовное дело, дознаватель и следователь обязаны решить вопрос о принятии дела к своему производству (ч. 1 ст. 156). Это решение отражается в постановлении о возбуждении уголовного дела и принятии дела к своему производству (приложения 13 и 14 к ст. 476 УПК) или в отдельном постановлении (приложение 15 к ст. 476 УПК).

Постановление о возбуждении уголовного дела должно быть согласовано с прокурором (ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 156 УПК). Порядок получения согласия прокурора на возбуждение уголовного дела определяется ч. 4 ст. 146 УПК.

К числу общих условий производства предварительного расследования относится производство неотложных следственных действий (ст. 157 УПК). Часть 1 ст. 157 УПК устанавливает, что, если орган дознания обнаруживает признаки преступления, по которому обязательно производство предварительного следствия, он возбуждает уголовное дело и производит неотложные следственные действия. Неотложные следственные действия - действия, которые необходимо произвести во избежание утраты доказательств безотлагательно и в кратчайший срок - не более 10 суток со дня возбуждения уголовного дела (ч. 3 ст. 157 УПК). Они производятся: органами дознания (п. 3 ст. 149 и ч. 1 и ч. 2 ст. 157 УПК); следователем и дознавателем (ч. 5 ст. 152); органами федеральной службы безопасности (п. 2 ч. 2 ст. 157); таможенными органами (п. 3 ч. 2 ст. 157); начальниками учреждений и органов уголовно-исполнительной системы (п. 5 ч. 2 ст. 157); иными должностными лицами, которым предоставлены полномочия органов дознания (п. 4, п. 6 ч. 2 ст. 157).

По выполнении неотложных следственных действий дело направляется прокурору (п. 3 ст. 149, ч. 3 ст. 157), который, в свою очередь, передает его по подследственности.

После направления уголовного дела прокурору орган дознания может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае же направления прокурору уголовного дела, по которому не обнаружено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать розыскные и оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах (ч. 4 ст. 157 УПК).

Одним из общих условий производства предварительного расследования является обязательность рассмотрения ходатайств (ст. 159 УПК). Ходатайства служат средствами отстаивания участниками уголовного судопроизводства своих прав и свобод в ходе предварительного следствия и дознания. Право заявлять ходатайства является составной частью их процессуального статуса. Этим обусловливается обязательность их принятия и рассмотрения. Порядок рассмотрения и разрешения ходатайства регламентируется ст. ст. 119 - 122 гл. 15 УПК.

Следователь, дознаватель не вправе отказать в удовлетворении ходатайств, направленных на обеспечение прав, свобод и законных интересов лица, заявившего ходатайство. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства следователь, дознаватель выносит соответствующее постановление (ч. 3 ст. 159 УПК) и разъясняет установленный гл. 16 (ст. ст. 123 - 126) порядок его обжалования.

Важнейшими из общих условий производства предварительного следствия являются меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества (ст. 160 УПК). Задержав подозреваемого или обвиняемого, арестовав его, следователь и дознаватель обязаны выяснить, не остались ли без присмотра и помощи его несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе. При наличии таковых принимаются меры по передаче их на попечение близких родственников, родственников, других лиц, а при их отсутствии - по помещению их в соответствующие детские и социальные учреждения (ч. 1 ст. 160 УПК).

Если у заключенного под стражу подозреваемого или обвиняемого осталось жилье, имущество, то следователь и дознаватель принимают меры по обеспечению их сохранности, о чем уведомляют подозреваемого или обвиняемого (ч. 2 и ч. 3 ст. 160 УПК).

Важную роль в рассматриваемом процессе играет недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 161 УПК).

Данные предварительного расследования представляют собой отраженные в соответствующих процессуальных документах сведения о собранных доказательствах, об установленных обстоятельствах дела, лицах, совершивших преступление, а также о потерпевших и других участниках процесса. Закон запрещает их разглашение (ч. 1 ст. 161 УПК), ибо осведомленность о них может побудить подозреваемого, обвиняемого и других лиц воспрепятствовать установлению истины по делу, повлиять на ход и результаты расследования и судебного разбирательства.

С целью предотвращения этого прокурор, следователь или дознаватель предупреждает участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования (ч. 2 ст. 161 УПК). Об этом у них берется подписка с предупреждением об уголовной ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Данные предварительного расследования могут быть преданы гласности, но при наличии трех условий. Первое - если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования. Второе - если оно не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Третье - если имеется их согласие на разглашение данных о частной жизни. Кроме того, данные предварительного расследования могут быть преданы гласности лишь с разрешения прокурора, следователя, дознавателя, причем в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым (ч. 3 ст. 161 УПК). Если расследование преступления производится группой следователей, то разрешение на предание гласности данных предварительного следствия дается руководителем группы или надзирающим прокурором.

К числу общих условий производства предварительного расследования закон (ст. 158 УПК) относит окончание предварительного расследования. Окончание предварительного расследования - завершающий этап предварительного следствия и дознания. Порядок окончания предварительного расследования определяется нормами, содержащимися в гл. 29 - 32 Кодекса. Они регламентируют правоотношения, возникающие в связи с прекращением уголовного дела и уголовного преследования, направлением уголовного дела прокурору с обвинительным заключением или обвинительным актом, действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с указанными процессуальными документами.

Часть 2 ст. 158 УПК предусматривает право дознавателя и следователя вносить соответствующим организации или должностному лицу обязательное для рассмотрения представление о принятии мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления, и других нарушений закона.

Федеральным законом от 4 июля 2003 г. N 92-ФЗ УПК дополнен ст. 158.1 "Восстановление уголовных дел". Вопрос о восстановлении уголовных дел возникает в случае утраты уголовного дела или его материалов в ходе уголовного судопроизводства. Восстановление утраченного уголовного дела либо его материалов производится по постановлению прокурора.

В случае утраты уголовного дела или его материалов в ходе судебного производства суд выносит лишь решение об их восстановлении, которое направляет прокурору для исполнения.

Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела, в том числе содержащихся на магнитных носителях. Они могут быть признаны в установленном УПК порядке доказательствами.

Восстановление уголовного дела может осуществляться и путем проведения процессуальных, а значит и следственных, действий.

При восстановлении уголовного дела сроки дознания, предварительного следствия и содержания под стражей исчисляются в порядке, установленном ст. ст. 109, 162 и 223 УПК. Если по утраченному уголовному делу истек предельный срок содержания под стражей, то обвиняемый немедленно освобождается (ч. 3 и ч. 4 ст. 158.1 УПК).

Несомненно, что наряду с общими условиями предварительного расследования при производстве предварительного следствия и дознания должны неуклонно соблюдаться и принципы уголовного судопроизводства.

2. Предварительное следствие

В УПК РФ предварительное следствие рассматривается как одна из форм предварительного расследования (ч. 1 ст. 150). Предварительным следствием она называется потому, что производится до суда, который осуществляет собственное судебное следствие.

Для предварительного следствия характерно то, что оно производится по всем уголовным делам, за исключением дел, которые расследуются в форме дознания (ч. 2 и ч. 3 ст. 150 УПК). Предварительное следствие обязательно также по уголовным делам в отношении лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, или лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение (ч. 1 ст. 434 и ч. 1 ст. 433 УПК).

Предварительное следствие производится следователями прокуратуры, а также органов федеральной службы безопасности, внутренних дел Российской Федерации, по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ (ч. 2 ст. 151 УПК).

Законодательством об уголовном судопроизводстве России впервые выделено и регламентируется проведение предварительного следствия несколькими следователями - производство предварительного следствия следственной группой (ст. 163 УПК).

Данное производство обусловлено, прежде всего, сложностью дела, большим его объемом при соединении, например, уголовных дел в одно производство. В отдельных случаях расследование преступления группой следователей диктуется необходимостью раскрытия его в максимально короткий срок.

Инициатива расследования преступления несколькими следователями может исходить от следователя, начальника следственного отдела и прокурора.

Следователь ставит этот вопрос перед начальником следственного отдела или прокурором. Решение о производстве предварительного следствия следственной группой принимает прокурор либо начальник следственного отдела (ч. 2 ст. 163 УПК). Оно отражается в отдельном постановлении о производстве предварительного следствия следственной группой (приложение 19 к ст. 476 УПК) либо постановлении о возбуждении уголовного дела и производстве предварительного следствия следственной группой (приложение 18 к ст. 476 УПК). В постановлении указывается состав следственной группы - все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, и ее руководитель (ч. 2 ст. 163 УПК).

К работе следственной группы могут привлекаться должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

Состав следственной группы объявляется подозреваемому и обвиняемому (ч. 2 ст. 163) и, очевидно, их защитникам и законным представителям.

В соответствии с ч. 3 ст. 163 УПК руководитель следственной группы принимает уголовное дело к своему производству. Он организует работу следственной группы, руководит действиями других следователей.

Руководитель следственной группы вправе участвовать в следственных действиях и производить их лично, а также принимать соответствующие решения по уголовному делу (ч. 5 ст. 163).

Руководитель следственной группы принимает решения о:

1) выделении уголовных дел в отдельное производство;

2) прекращении уголовного дела полностью или частично;

3) приостановлении или возобновлении производства по уголовному делу;

4) привлечении лица в качестве обвиняемого и об объеме предъявляемого ему обвинения;

5) направлении обвиняемого в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 29 Кодекса;

6) возбуждении ходатайств: перед прокурором - о продлении срока предварительного следствия; перед судом - об избрании меры пресечения, а также о производстве следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных ч. 2 ст. 29 Кодекса - о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы (ч. 4 ст. 163 УПК).

Руководитель следственной группы также составляет обвинительное заключение; выносит постановление о направлении уголовного дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера к лицу, совершившему преступление, и направляет данное постановление вместе с уголовным делом прокурору (ч. 3 ст. 163 УПК).

Следователи, входящие в следственную группу, не утрачивают своей процессуальной самостоятельности и несут персональную ответственность за принимаемые решения и качество выполняемых действий.

Для раскрытия отдельных видов преступлений (убийств, например) создаются следственно-оперативные группы.

Сущностью предварительного следствия является раскрытие преступления, т.е. принятие следователем предусмотренных законом мер к установлению обстоятельств преступления. Такими мерами являются, прежде всего, следственные действия. Перечень их и порядок производства устанавливаются гл. 24 - 27 УПК.

Уголовно-процессуальный закон (ст. 164 и др. УПК) установил общие правила производства следственных действий, обязательные для выполнения требования закона.

Кодекс устанавливает, что ряд следственных действий (осмотр трупа - ч. 1 и ч. 2 ст. 178, эксгумация - ч. 3 ст. 178, освидетельствование - ст. 179, обыск - ст. 182, выемка - ст. 183 и др.) производится на основании постановления следователя (ч. 1 ст. 164 УПК) - его решения, облеченного в письменную форму (п. 25 ст. 5 УПК). Содержание отдельных постановлений обозначено в приложениях к ст. 476 УПК.

В случаях, предусмотренных п. п. 4 - 9 и 11 ч. 2 ст. 29 Кодекса, следственные действия производятся на основании судебного решения.

В соответствии с Конституцией РФ (ч. 2 ст. 23, ст. 25, ч. 3 ст. 35) и ч. 2 ст. 29 УПК лишь по решению суда допустимы: производство осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, обыска и (или) выемки в жилище, личного обыска (за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 Кодекса, - личный обыск подозреваемого); выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях; наложение ареста на корреспонденцию, разрешение на ее осмотр и выемку в учреждениях связи; наложение ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях; контроль и запись телефонных и иных переговоров.

Судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия определяется ст. 165 УПК. Ему предшествуют получение следователем согласия прокурора о возбуждении перед судом ходатайства о проведении следственного действия и вынесение соответствующего постановления (образцы постановлений представлены в приложениях к ст. 476 УПК).

Ходатайство о производстве следственного действия рассматривается в срок не позднее 24 часов с момента его поступления единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня по месту производства предварительного следствия или следственного действия (ч. 2 ст. 165 УПК). В судебном заседании участвует секретарь судебного заседания. Участие в нем следователя и прокурора не обязательно (ч. 3 ст. 165). По рассмотрении указанного ходатайства судья выносит постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа (ч. 4 ст. 165).

Получив постановление судьи о разрешении производства следственного действия, следователь, дознаватель составляют соответствующее постановление о производстве требуемого следственного действия и приступают к его реализации.

В исключительных случаях, когда это не терпит отлагательства, разрешается производство осмотра жилища, обыска и выемки в жилище, а также личного обыска без получения судебного решения - на основании постановления следователя (ч. 5 ст. 165).

Но, произведя эти следственные действия, следователь обязан в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия письменно уведомить об этом судью и прокурора (приложение 85 к ст. 476 УПК). К уведомлению прилагаются копии постановления о производстве следственного действия и протокола следственного действия.

Получив указанное уведомление, судья не позднее 24 часов с момента его поступления проверяет законность произведенного следственного действия. По окончании проверки он выносит постановление о его законности или незаконности.

В случае если судья признает проведенное следственное действие незаконным, все доказательства, полученные в ходе такого следственного действия, признаются недопустимыми в соответствии со ст. 75 Кодекса (ч. 5 ст. 165 УПК).

Прокурор по получении уведомления следователя также должен, очевидно, проверить обоснованность и законность производства следственного действия.

Следственные действия производятся в дневное время. Производство следственного действия ночью (с 22.00 до 6.00) не допускается. Исключение представляют случаи, не терпящие отлагательства (ч. 3 ст. 164 УПК), - осмотр места дорожно-транспортного происшествия, убийства, например.

В законе указано время производства отдельных следственных действий. Так, допрос подозреваемого должен быть произведен не позднее 24 часов с момента вынесения постановления о возбуждении уголовного дела или фактического его задержания (ч. 2 ст. 46). Обвиняемый допрашивается немедленно после предъявления ему обвинения (ч. 1 ст. 173).

Часть 4 ст. 164 устанавливает, что при производстве следственных действий недопустимо применение насилия, насильственных действий (т.е. применение физической силы к кому-либо, принудительное воздействие на кого-нибудь), угроз (т.е. запугивания, обещания причинить неприятность, зло) и иных незаконных мер. Уголовный закон предусматривает уголовную ответственность за принуждение подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путем применения угроз, шантажа со стороны следователя, а равно лица, производящего дознание, соединенное с применением насилия, издевательств или пытки (ч. 1 и ч. 2 ст. 302 УК РФ). Уголовное наказание предусмотрено также за принуждение свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта к даче ложного заключения или переводчика к осуществлению неправильного перевода, а равно принуждение указанных лиц к уклонению от дачи показаний, соединенное с шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких (ч. 2 ст. 309 УК РФ), совершенное с применением насилия, неопасного для жизни или здоровья указанных лиц (ч. 3 ст. 309 УК РФ), либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц (ч. 4 ст. 309 УК РФ). Принуждение подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля к даче показаний либо эксперта к даче заключения путем применения иных незаконных действий со стороны следователя или лица, производящего дознание (например, предъявление сфальсифицированных "доказательств", оскорбления и т.д.), наказывается лишением свободы на срок до трех лет (ч. 1 ст. 302 УК РФ).

Уголовно наказуемым является подкуп свидетеля, потерпевшего в целях дачи ими ложных показаний либо эксперта в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, а равно переводчика с целью осуществления им неправильного перевода (ч. 1 ст. 309 УК РФ).

При производстве следственных действий недопустимо создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц (ч. 4 ст. 164 УПК), например содержание задержанных в помещениях и условиях, не приспособленных для временной изоляции подозреваемых в совершении преступления.

При привлечении того или иного лица к участию в следственных действиях выясняется наличие обстоятельств, исключающих его участие в уголовном судопроизводстве. Привлечение к участию в следственных действиях ненадлежащего субъекта уголовного процесса приводит к тому, что результаты этого действия, в том числе собранные доказательства, утрачивают юридическую силу .

Общим правилом производства следственных действий является удостоверение в личности привлекаемых к участию в следственных действиях участников уголовного судопроизводства, в том числе должностных лиц, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность (ч. 5 ст. 164 УПК). Для этого достаточно проверить документ, удостоверяющий личность вызванного или приглашенного. Защитник должен представить также документ, подтверждающий его правовой статус (ордер, выданный юридической консультацией, соглашение и т.п.).

Следователь и дознаватель разъясняют участникам уголовного судопроизводства их права (ч. 5 ст. 164 УПК). Разъяснение прав участвующим в производстве следственного действия обязательно отражается в протоколе этого действия и удостоверяется подписью соответствующего субъекта. Подозреваемому и обвиняемому при производстве допроса, очной ставки, предъявлении для опознания разъясняется их конституционное право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ). Перед началом предъявления для опознания, например, опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе предъявления лица для опознания делается соответствующая запись (ч. 4 ст. 193 УПК).

В случаях, предусмотренных законом, лицо, производящее следственное действие, обязано разъяснить участнику уголовного судопроизводства его ответственность (ч. 5 ст. 164 УПК). Если в производстве следственного действия участвуют потерпевший, свидетель, специалист, эксперт или переводчик, они предупреждаются об ответственности, предусмотренной УК РФ: свидетель и потерпевший - об ответственности за отказ от дачи показаний (ст. 308 УК) и за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307); эксперт - об ответственности за заведомо ложное заключение (ст. 307); переводчик - об ответственности за заведомо неправильный перевод (ст. 307). При необходимости сохранения тайны предварительного расследования им разъясняется ответственность за разглашение данных предварительного следствия или дознания.

Следователь и дознаватель разъясняют участвующим в следственных действиях порядок производства соответствующего следственного действия и необходимость его соблюдения (ч. 5 ст. 164 УПК). Лицам, у которых производится обыск или выемка, и понятым должна быть обеспечена возможность следить за ходом и результатами следственного действия.

При производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств (ч. 6 ст. 164 УПК).

К средствам относятся различного рода приборы обнаружения следов преступления - от лупы до сложнейшей аппаратуры, позволяющей находить тайники, аудио- и "видеожучки", специальные порошки, инфракрасные и иного цвета излучатели, металлоискатели и т.п. Средствами фиксации следов преступления являются фото-, кино-, видеосъемки, аудиозапись, пластилин, гипс, следокопировальная пленка, их описания в протоколе следственного действия и т.д.

Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность (ч. 7 ст. 164 УПК), - оперативного подразделения органов внутренних дел РФ, органов федеральной службы безопасности; Федеральных органов государственной охраны; органов пограничной службы РФ; таможенных органов РФ; Службы внешней разведки РФ (ч. 1 ст. 13 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности"). Процессуальное оформление приглашения данного лица не предусматривается. О его участии в следственном действии делается соответствующая отметка в протоколе.

В ходе производства следственного действия ведется протокол (ч. 8 ст. 164, ст. 166 УПК) - документ, в котором фиксируются содержание проведенного следственного действия и его результаты. Он удостоверяет факт его проведения, является наиболее универсальным и надежным средством закрепления хода и результатов следственного действия, способом выполнения того или иного требования закона (например, обязательности допроса подозреваемого, обвиняемого).

Протоколы удостоверяют обстоятельства и факты, установленные при осмотре, освидетельствовании, выемке, обыске, задержании, предъявлении для опознания, следственном эксперименте. Протоколы составляются при производстве допросов, очных ставок. В протоколах следственных действий описываются фактические данные, на основе которых устанавливаются обстоятельства преступления. Фактические данные признаются доказательствами тогда, когда они, в частности, зафиксированы в соответствующем протоколе следственного действия.

Протоколы позволяют контролировать соблюдение процессуальных правил. По этим документам прокурор, судья и суд могут судить о законности и качестве проведенных предварительного следствия и дознания.

Порядок составления протокола и то, что в нем должно отражаться, определяется ст. 166 Кодекса. Протокол следственного действия составляется следователем, дознавателем в ходе следственного действия или непосредственно после его окончания. В целях более детального и объективного отражения хода и результатов следственного действия могут применяться стенографирование, фотографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись. Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств - пишущей машинки, компьютера.

Стенограмма и стенографическая запись, фотографические негативы и снимки, материалы аудио- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

Форма и содержание протокола определяются ч. ч. 2 - 5, 10 ст. 166, а также ст. ст. 173, 180, 190, 205 и соответствующими приложениями к ст. 476 УПК.

Важно отметить, что при необходимости обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких родственников, родственников и близких лиц следователь вправе, с согласия прокурора и на основании своего постановления, не приводить в протоколе следственного действия, в котором участвуют потерпевший, его представитель или свидетель, данные об их личности. В постановлении излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне этих данных, указывается псевдоним участника следственного действия и приводится образец его подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий, произведенных с его участием. Постановление помещается в конверт. Конверт опечатывается и приобщается к уголовному делу (ч. 9 ст. 166 УПК).

При производстве обыска, выемки и других указанных в Кодексе следственных действий протокол составляется в двух экземплярах, поскольку один из них вручается под расписку лицу, у которого был произведен обыск, выемка, наложен арест на имущество.

После изготовления протокола он предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в следственном действии, с тем чтобы они лично убедились в соответствии записей объективной реальности. При этом указанным лицам разъясняется их право делать замечания, подлежащие внесению в протокол (ч. 6 ст. 166 УПК).

По ознакомлении с протоколом лицам, участвующим в следственном действии, задается вопрос, есть ли какие-либо замечания, дополнения и исправления. Все замечания, а также дополнения и исправления должны быть внесены в протокол, оговорены и удостоверены подписями этих лиц (ч. 6 ст. 166 УПК).

Протокол подписывается следователем, дознавателем и лицами, участвующими в следственном действии (ч. 7 ст. 166 УПК). В случае отказа лица, участвующего в следственном действии, подписать протокол следователь отражает этот факт в самом протоколе, что удостоверяется подписью следователя и других лиц, которые участвовали в следственном действии. Лицу, отказавшемуся подписать протокол, предоставляется возможность дать объяснение причин отказа, которое заносится в протокол и удостоверяется подписью лица, давшего показания (ч. 1 и ч. 2 ст. 167 УПК).

Если подозреваемый, обвиняемый, потерпевший или свидетель не могут подписать протокол в силу физических недостатков или состояния здоровья, то ознакомление этого лица с текстом протокола производится в присутствии защитника, законного представителя, представителя или понятых, которые своими подписями подтверждают факт невозможности его подписания (ч. 3 ст. 167).

Для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов следователь вправе привлечь с соблюдением правил, предусмотренных ч. 5 ст. 164 УПК, к участию в следственном действии специалиста (ч. 1 ст. 168 УПК). Следует иметь в виду, однако, что Кодекс предусматривает и обязательность привлечения специалиста (например, судебно-медицинского эксперта, а при невозможности его участия - врача и иного специалиста) к участию в осмотре трупа на месте его обнаружения (ч. 1 ст. 178 УПК). С участием специалиста производятся эксгумация и осмотр трупа (ч. 4 ст. 178 УПК).

Привлечение специалиста следователем и дознавателем осуществляется следующим образом. Выбрав специалиста, следователь должен удостовериться в его компетентности, способности оказать содействие в производстве следственного действия, выясняет его отношение к подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему с тем, чтобы установить, нет ли обстоятельств, исключающих его участие в уголовном судопроизводстве (ч. 2 ст. 168 УПК).

Перед началом следственного действия специалисту разъясняются его права и ответственность, предусмотренные ст. 58 Кодекса. Об этом делается отметка в протоколе следственного действия, удостоверяемая подписью следователя и специалиста (ч. 2 ст. 168).

Закон предусматривает участие переводчика в ходе предварительного расследования (ст. 59 и ст. 169 УПК). Если обвиняемый или иной участник следственного действия недостаточно владеет языком, на котором ведется уголовное судопроизводство, следователь, дознаватель обязаны обеспечить участие в деле переводчика (ч. 1 ст. 169 УПК), если даже он согласился обходиться без него или по собственной инициативе заявил о нежелании его иметь . Привлечение переводчика к участию в следственном действии осуществляется посредством вынесения постановления о назначении переводчика (ч. 2 ст. 59, приложение 60 к ст. 476 УПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 169 УПК перед началом следственного действия, в котором участвует переводчик, следователь удостоверяется в его личности, компетентности и разъясняет его права (ч. 3 ст. 59 УПК) и ответственность (ч. 4 и ч. 5 ст. 59). Кроме того, у него отбирается подписка о предупреждении об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод (приложение 61 к ст. 476 УПК).

При производстве ряда следственных действий предусмотрено участие не менее двух понятых (ст. 170 и др. УПК). Они вызываются для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов. С участием понятых производятся: наложение ареста на имущество, осмотр, осмотр трупа, эксгумация, следственный эксперимент, обыск, в том числе личный, выемка; осмотр, выемка и снятие копий с задержанной почтово-телеграфной корреспонденции, осмотр и прослушивание фонограммы, предъявление для опознания, проверка показаний на месте (ч. 1 ст. 170 УПК).

В труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения, когда это связано с опасностью для жизни и здоровья людей, указанные выше следственные действия могут производиться без участия понятых, но с обязательным применением технических средств фиксации его хода и результатов и записью об этом в протоколе (ч. 3 ст. 170 УПК).

В остальных случаях следственные действия производятся без участия понятых (ч. 2 ст. 170 УПК). Но следователь может по ходатайству участников уголовного судопроизводства или по собственной инициативе произвести следственные действия и с их участием.

Перед началом следственного действия следователь в соответствии с ч. 5 ст. 164 УПК разъясняет понятым цель следственного действия, их права и ответственность. Об этом делается отметка в протоколе.

Предварительное следствие должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок со дня возбуждения уголовного дела (ч. 1 ст. 162 УПК). Днем окончания предварительного следствия является день направления дела прокурору с обвинительным заключением или постановлением о передаче уголовного дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера (вместе с приложениями к делу - списком лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, справками, переводом обвинительного заключения - ст. 220 УПК), либо вынесения постановления о прекращении производства по уголовному делу (ч. 2 ст. 162 УПК).

Однако данный срок может быть продлен в порядке, предусмотренном ч. ч. 4 - 7 ст. 162 УПК. Предельный срок производства предварительного следствия законом не установлен.

3. Привлечение в качестве обвиняемого

Закон не содержит определения привлечения в качестве обвиняемого. В теории уголовного процесса данный вопрос относится к числу спорных и освещается различно .

Считается, например, что привлечение в качестве обвиняемого "...включает в себя три элемента: 1) вынесение мотивированного постановления; 2) предъявление обвинения; 3) допрос обвиняемого" (Советский уголовный процесс / Под ред. Н.С. Алексеева, В.З. Лукашевича. Л., 1989. С. 253; Уголовный процесс: Учебник для вузов / Отв. ред. А.В. Гриненко. М.: Норма, 2004. С. 234). А.И. Трусов утверждает, что "привлечение в качестве обвиняемого включает четыре группы действий: 1. Вынесение постановления о привлечении в качестве обвиняемого; 2. Предъявление обвинения; 3. Разъяснение и обеспечение обвиняемому его прав; 4. Допрос обвиняемого" (Уголовный процесс: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов. М.: Зерцало; ТЕИС, 1996. С. 209). Есть и иные представления о привлечении в качестве обвиняемого (см., например, Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности "Юриспруденция" / Под ред. В.П. Божьева. 3-е изд., испр. и доп. М.: Спарк, 2002. С. 363 - 367).

Чтобы понять, что означает привлечение в качестве обвиняемого, нужно исходить прежде всего из норм, содержащихся в УК РФ (ст. ст. 19 - 23, 299) и УПК (п. 22 ст. 5, п. 1 ч. 1 ст. 47, п. 1 ч. 3 ст. 49, ст. ст. 53, 171, 225, 226, 476 и др.).

Сразу же следует отметить, что термин "привлечение в качестве обвиняемого" содержится лишь в названии гл. 23 УПК. В дальнейшем в законе используются наряду с этим понятием словосочетания "привлечение лица в качестве обвиняемого" и "порядок привлечения в качестве обвиняемого" - ст. 171 УПК.

Важно также заметить, что предусмотренный ст. 171 УПК порядок привлечения в качестве обвиняемого действует при производстве предварительного следствия .

При производстве дознания лицо, привлекаемое к уголовной ответственности (п. 3 ч. 1 ст. 225), признается обвиняемым, если в отношении него вынесен обвинительный акт (п. 2 ч. 1 ст. 47 и ч. 1 ст. 225 УПК).

Часть 1 ст. 171 УПК устанавливает, что при наличии достаточных доказательств для обвинения лица в совершении преступления следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Из этого следует, что привлечение в качестве обвиняемого состоит в вынесении следователем постановления об этом.

Сутью этого процессуального действия является формулирование следователем обвинения - утверждения о совершении расследуемого преступления установленным лицом (п. 22 ст. 5) и, таким образом, признание его обвиняемым (п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК). С уголовно-правовой точки зрения данный акт означает вменение лицу уголовно наказуемого деяния, предусмотренного Особенной частью УК РФ (ч. 3 ст. 171 УПК), иначе - привлечение к уголовной ответственности (ст. 299 УК, ст. 225 УПК).

В связи с этим, исходя из ч. 2 ст. 171 УПК, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должны быть указаны: описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с п. п. 1 - 4 ч. 1 ст. 73 Кодекса; пункт, часть, статья УК, предусматривающие ответственность за данное преступление (п. 4 и п. 5 ст. 171 УПК), иначе, учитывая ст. 73 УПК, - событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления), а также характер и размер вреда, причиненного преступлением (п. 1 ч. 1 ст. 73 и ст. 47 УПК).

Представляется, что во избежание необоснованного привлечения в качестве обвиняемого на момент вынесения соответствующего постановления должны быть установлены отсутствие обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния, и обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания (п. 5 и п. 7 ч. 1 ст. 73 УПК).

Учитывая, что данный акт имеет исключительно важное значение как для следователя, так и для лица, привлекаемого к уголовной ответственности, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого должно быть указано, кто совершил преступление: фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, число, месяц, год и место его рождения (ч. 1 ст. 47, п. 3 ч. 2 ст. 171, приложение 92 к ст. 476 УПК), а также виновность лица в совершении преступления, формы его вины и мотивы, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого (п. 2 и п. 5 ч. 1 ст. 73 УПК).

Данное постановление констатирует наличие в объективной реальности преступления и совершение его определенным, установленным следователем, лицом. С момента его вынесения привлечение лица в качестве обвиняемого, а значит, и к уголовной ответственности, считается состоявшимся. Кстати, это должно учитываться при применении ст. 299 (привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности) и ст. 300 (незаконное освобождение от уголовной ответственности) УК РФ.

Сформулированное в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого обвинение устанавливает содержание обвинения на последующих этапах уголовного судопроизводства. Оно отражается в обвинительном заключении (ч. 1 ст. 220 УПК). Обвинительное заключение предопределяет действия и решения прокурора по поступившему к нему уголовному делу (ст. 221 и ст. 222 УПК). Прокурор может согласиться с обвинением, выдвинутым следователем, утвердить обвинительное заключение и направить уголовное дело в суд. Судья по поступившему в суд уголовному делу выносит при наличии к тому оснований постановление о назначении судебного заседания с указанием фамилии, имени и отчества обвиняемого и квалификации вменяемого ему в вину преступления (ч. 1 и ч. 3 ст. 231 УПК). Предъявленное обвиняемому обвинение определяет пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК).

Постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого не может быть основано на предположениях. Оно выносится при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления (ч. 1 ст. 171). Доказательства должны устанавливать, во-первых, преступление (событие, время и место его совершения и иные обстоятельства, подлежащие доказыванию, - ст. 73 УПК), во-вторых, то, что преступление совершено вполне определенным лицом (фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве обвиняемого, его возраст и место его рождения - п. 3 ч. 2 ст. 171 УПК).

Какой должна быть совокупность доказательств, дающих основание для предъявления обвинения в совершении преступления, зависит от дела. Во всяком случае, доказательств должно быть столько, сколько нужно для установления каждого из указываемых в постановлении обстоятельств. Важно помнить, что все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном Кодексом, толкуются в пользу обвиняемого (ч. 3 ст. 14 УПК), а также то, что каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда (ч. 1 ст. 49 Конституции РФ).

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого свидетельствует о появлении в уголовном судопроизводстве обвиняемого (п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК). С момента вынесения этого постановления обвиняемый становится полномочным участником уголовного судопроизводства - приобретает права (ч. 4 ст. 47 УПК) и одновременно способность защищать их и свои законные интересы.

С принятием решения о привлечении в качестве обвиняемого между следователем и реальным обвиняемым устанавливаются вполне определенные правовые отношения. У следователя появляется обязанность обеспечить возможность осуществления обвиняемым его прав (ст. 11 УПК), решить вопрос о применении или неприменении меры пресечения, о временном отстранении обвиняемого от должности (ст. 114 УПК).

Следует иметь в виду, что при привлечении в качестве обвиняемых нескольких лиц постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится в отношении каждого из них (ч. 4 ст. 171 УПК). При обвинении лица в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными статьями УК РФ, в обозначенном постановлении должно быть указано, какие деяния вменяются ему по каждой из этих статей (ч. 3 ст. 171 УПК).

4. Предъявление обвинения

С момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого у него появляются права. Важнейшим из них является право обвиняемого знать, в чем он обвиняется (п. 1 ч. 4 ст. 47 УПК). Это право реализуется посредством предусмотренной уголовно-процессуальным законом процедуры, именуемой "предъявление обвинения". Она состоит из совокупности норм (правил), содержащихся в ст. 172 УПК, с помощью которых сформулированное в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого обвинение доводится до сведения обвиняемого.

Предъявление обвинения должно состояться в срок не позднее трех суток со дня вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 172 УПК).

В этих целях следователь извещает обвиняемого о дне предъявления обвинения (ч. 2 ст. 172). Обвиняемый, содержащийся под стражей, извещается о дне предъявления обвинения через администрацию места содержания под стражей (ч. 3 ст. 172). Обвиняемый, находящийся на свободе, извещается о дне предъявления обвинения повесткой, в которой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки, а также последствия неявки без уважительных причин (ч. 1 ст. 188 УПК). Повестка вручается лицу под расписку либо передается с помощью средств связи (ч. 4 ст. 172, ст. 188 УПК). В случае временного отсутствия вызываемого лица повестка вручается совершеннолетнему члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или, по поручению следователя, иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку адресату (ч. 2 ст. 188 УПК).

Одновременно следователь разъясняет обвиняемому право знакомиться с обвинением, самостоятельно пригласить защитника либо ходатайствовать об обеспечении участия защитника следователем в порядке, установленном ст. 50 Кодекса (ч. 2 ст. 172 УПК).

Предъявление обвинения в случае неучастия защитника в уголовном деле осуществляется в следующем порядке.

Следователь, удостоверившись в личности явившегося обвиняемого, объявляет ему постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. При этом следователь разъясняет обвиняемому существо предъявленного обвинения.

Вслед за этим обвиняемому разъясняются его права, предусмотренные в ч. 4 ст. 47 УПК и отраженные в приложении 92 к ст. 476.

Выполнение указанных действий удостоверяется подписями обвиняемого и следователя на постановлении с указанием даты и времени предъявления обвинения (ч. 5 ст. 172 УПК).

В случае отказа обвиняемого подписать постановление следователь делает в нем соответствующую запись (ч. 7 ст. 172).

Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого вручается следователем обвиняемому (ч. 8 ст. 172) и направляется прокурору (ч. 9 ст. 172).

В случае неявки обвиняемого в назначенный следователем срок, а также в случае, когда местонахождение обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода при условии обеспечения следователем участия защитника (ч. 6 ст. 172).

Если защитник участвует в уголовном деле (например, с момента фактического задержания или с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица - ч. 3 ст. 49 УПК), обвинение должно быть предъявлено лицу в присутствии защитника (ч. 1 ст. 172). Защитнику не только объявляется постановление о привлечении в качестве обвиняемого его подзащитного, но и вручается копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого (ч. 8 ст. 172).

Очевидно, что в случае неявки защитника в назначенный следователем срок предъявление обвинения откладывается и назначается другой срок.

5. Допрос обвиняемого

Допрос обвиняемого обязателен (ст. 173 УПК). Для следователя это следственное действие является средством получения доказательств. Допрос необходим также для выяснения отношения обвиняемого к совершенному преступлению, проверки обоснованности решения о привлечении в качестве обвиняемого, определения дальнейшего хода расследования.

Обвиняемому допрос дает возможность реализовать свое право на защиту, представить доказательства в свое оправдание, для смягчения своей вины, возможность заявить ходатайства.

Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения с соблюдением требований п. 9 ч. 4 ст. 47 и ч. 3 ст. 50 Кодекса (ч. 1 ст. 173 УПК). Незамедлительность допроса обвиняемого обусловливается необходимостью лишить его возможности принять меры к сокрытию доказательств, использовать ситуацию для получения достоверных фактических данных.

Допрос обвиняемого проводится в порядке, установленном ст. 189 УПК, но с изъятиями, предусмотренными ч. 3 ст. 173 УПК.

В соответствии с ч. 6 ст. 47 УПК при первом допросе обвиняемого прокурор, следователь, дознаватель разъясняют ему права, предусмотренные настоящей статьей. Таким образом, обвиняемому разъясняются его права дважды - в момент предъявления обвинения (ч. 5 ст. 172 УПК) и при первом допросе. При последующих допросах обвиняемому повторно разъясняются его права, предусмотренные п. п. 3, 4, 7 и 8 ч. 4 названной статьи, если допрос проводится без участия защитника (ч. 6 ст. 47 УПК).

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным (ч. 2 ст. 173 УПК). Ответ обвиняемого фиксируется в протоколе допроса обвиняемого.

Затем его спрашивают, желает ли он дать показания по существу предъявленного обвинения. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса (ч. 2 ст. 173 УПК). Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого (ч. 4 ст. 173 УПК).

Если обвиняемый соглашается дать показания, ему должен быть задан вопрос, на каком языке он предпочитает давать показания (ч. 2 ст. 173 УПК). Следователь выясняет, на каком языке допрашиваемое лицо желает давать показания также в случае, когда у следователя возникают сомнения, владеет ли допрашиваемое лицо языком, на котором ведется производство по уголовному делу.

Если обвиняемый соглашается дать показания, ему разъясняется право не свидетельствовать против самого себя (ч. 1 ст. 51 Конституции РФ, Постановление Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г.).

При допросе недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в нем лиц (ч. 4 ст. 164 УПК).

В ходе допроса запрещается задавать наводящие вопросы.

Допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями.

По инициативе следователя или по ходатайству допрашиваемого лица в процессе допроса могут быть проведены фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка, материалы которых хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного следствия опечатываются.

При каждом допросе обвиняемого следователь составляет протокол с соблюдением требований ст. 190 Кодекса (ч. 1 ст. 174 УПК), а также ст. 166 и ст. 167 УПК.

Показания допрашиваемого лица записываются от первого лица и по возможности дословно. Вопросы и ответы на них отражаются в той последовательности, которая имела место в ходе допроса. В протокол заносятся все вопросы, в том числе и те, которые были отведены следователем или на которые отказалось отвечать допрашиваемое лицо, с указанием мотивов отвода или отказа.

Если во время допроса допрашиваемому лицу предъявлялись вещественные доказательства и документы, оглашались протоколы других следственных действий и воспроизводились материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки следственных действий, то об этом делается соответствующая запись в протоколе допроса.

В протоколе также должны быть отражены данные при этом показания допрашиваемого лица.

Если при допросе проводились фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка, то протокол должен также содержать: 1) запись о проведении фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки; 2) сведения о технических средствах, об условиях фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки и о факте приостановления аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки, причине и длительности остановки их записи; 3) заявления допрашиваемого лица по поводу проведения фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки; 4) подписи допрашиваемого лица и следователя, удостоверяющие правильность протокола.

Допрашиваемые лица в ходе допроса могут изготавливать схемы, чертежи, рисунки, диаграммы, которые приобщаются к протоколу, о чем в протоколе делается соответствующая запись.

По окончании допроса протокол предъявляется допрашиваемому лицу для прочтения либо по его просьбе оглашается следователем. Об этом в протоколе делается соответствующая запись. Ходатайство допрашиваемого о дополнении и об уточнении протокола подлежит обязательному удовлетворению.

В протоколе указываются все лица, участвовавшие в допросе. Каждый из них должен подписать протокол, а также все сделанные к нему дополнения и уточнения.

Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи допрашиваемое лицо удостоверяет своей подписью в конце протокола. Допрашиваемое лицо подписывает также каждую страницу протокола.

Отказ от подписания протокола допроса или невозможность его подписания лицами, участвовавшими в допросе, удостоверяется в порядке, установленном ст. 167 Кодекса.

В протоколе первого допроса обвиняемого указываются данные о личности обвиняемого: 1) фамилия, имя и отчество; 2) дата и место рождения; 3) гражданство; 4) образование; 5) семейное положение, состав его семьи; 6) место работы или учебы, род занятий или должность; 7) место жительства; 8) наличие судимости; 9) иные сведения, имеющие значение для уголовного дела (ч. 2 ст. 174, а также приложение 94 к ст. 476 УПК). В протоколах следующих допросов данные о личности обвиняемого можно ограничить указанием его фамилии, имени и отчества, если они не изменялись (ч. 3 ст. 174 УПК).

Если обвиняемый явился на допрос с защитником, приглашенным им для оказания юридической помощи, то защитник вправе давать своему подзащитному краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол (ч. 2 ст. 53).

По окончании допроса защитник вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов обвиняемого. Указанные заявления подлежат занесению в протокол допроса (ч. 5 ст. 189 УПК).

Защитник вправе делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе (ч. 2 ст. 53).

В соответствии с п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК обвиняемый вправе до первого допроса иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности.

Если обвиняемый решает воспользоваться этим правом, то ему, его законным представителям, а также другим лицам по поручению или с согласия подозреваемого предоставляется возможность пригласить защитника или несколько защитников (ч. 1 ст. 50 УПК). Однако он вправе и не делать этого, попросив следователя или прокурора обеспечить участие защитника (ч. 2 ст. 50).

В таком случае допрос его откладывается на время, необходимое для приглашения или назначения защитника и явки защитника.

В случае неявки защитника в течение 5 суток со дня ходатайства о его приглашении назначается или приглашается другой защитник.

Если участвующий в уголовном деле защитник в течение 5 суток не может принять участие в допросе, то следственное действие, в соответствии с ч. 3 ст. 50 УПК, производится без участия защитника. Исключением из этого правила являются предусмотренные п. п. 2 - 7 ч. 1 ст. 51 УПК случаи, когда участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно: обвиняемый является несовершеннолетним или в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу; лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 Кодекса "Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением".

6. Изменение и дополнение обвинения и

частичное прекращение уголовного преследования

(ст. 175 УПК РФ)

При предъявлении обвинения, допросе обвиняемого, в результате заявления защитником различного рода ходатайств, установлении следователем новых обстоятельств может возникнуть необходимость изменения обвинения.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает, что если в ходе предварительного следствия появятся основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь выносит новое постановление о привлечении в качестве обвиняемого и предъявляет его обвиняемому в порядке, предусмотренном ст. 172 Кодекса (ч. 1 ст. 175 УПК).

Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение не нашло подтверждения в какой-либо его части (например, в случаях, предусмотренных ст. 24 и ст. 27 УПК), следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части. Об этом уведомляются обвиняемый, его защитник, а также прокурор (ч. 2 ст. 175 УПК).

Ряд авторов привлечение в качестве обвиняемого приравнивают к привлечению к уголовной ответственности, предъявлению обвинения; другие рассматривают как совокупность вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого и предъявления этого документа лицу, привлекаемому в качестве обвиняемого, а также допроса обвиняемого ; иные считают составной частью предъявления обвинения.

Заключение

Из уголовно-процессуального законодательства вытекает, что предварительное расследование является частью досудебного производства (часть вторая УПК), его разновидностью. Оно начинается с момента вынесения постановления о возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 146 и ч. 1 ст. 156 УПК). Содержанием его является деятельность по преступлению, обнаруженному и отраженному в указанном постановлении. Отсюда произошли выражения "уголовное дело расследуется" (ч. 2 и ч. 3 ст. 152 УПК), "расследуемое преступление" (ст. 155 УПК).

Но в УПК говорится и о производстве по уголовным делам о преступлении (ч. 3 ст. 150, ч. 2 ст. 151 и др.), т.е. по возбужденному уголовному делу.

Предварительное расследование проводится по большинству уголовных дел и является основной формой досудебного установления обстоятельств преступления до суда и для суда. Суть его в обнаружении и фиксации доказательств - следов преступления (п. 1 ч. 1 ст. 81 и др. УПК). Посредством их собирания устанавливаются обстоятельства, подлежащие доказыванию (ст. 73 УПК) . Преступление считается раскрытым, когда доказаны все эти обстоятельства. Непременным условием полноты раскрытия преступления является необходимая и достаточная совокупность доказательств, устанавливающих событие преступления, виновность лица в совершении преступления, формы его вины и мотивы, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, характер и размер вреда, причиненного преступлением, и обстоятельства, способствовавшие его совершению. Полное раскрытие преступления обеспечивает правильное разрешение уголовного дела в суде, вынесение справедливого приговора и определение соразмерного виновности подсудимого наказания.

Предварительное расследование осуществляется следователем, органом дознания, дознавателем, в отдельных случаях - начальником следственного отдела и прокурором.

Заканчивается предварительное расследование направлением дела в суд (п. 1 ч. 1 ст. 221, п. 1 ч. 1 ст. 226 УПК) или прекращением его (ст. 212 и ст. 213 УПК).

Суд проводит собственное расследование - судебное следствие (гл. 37 УПК). Поэтому расследование преступления на досудебном этапе уголовного судопроизводства называется предварительным.

Литература

"ЗАДАЧИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ"  
(С.П. Ефимичев, П.С. Ефимичев)  
("Журнал российского права", 2006, N 9)

"ДОПРОС КАК СРЕДСТВО ДОСТИЖЕНИЯ ЦЕЛЕЙ НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ"  
(В.В. Капустянский)  
("Российский следователь", 2006, N 8)

"ИНФОРМАЦИОННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ"  
(В.А. Егоров)  
("Российский следователь", 2006, N 6)

"УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ И КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ПОСЯГАТЕЛЬСТВА НА ЖИЗНЬ ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ПРАВОСУДИЕ ИЛИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ"  
(М.М. Мусаев)  
("Мировой судья", 2006, N 6)

"УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ПОСЯГАТЕЛЬСТВО НА ЖИЗНЬ ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ПРАВОСУДИЕ ИЛИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ"  
(И.А. Бобраков)  
("Российский следователь", 2006, N 3)

"ОСОБЕННОСТИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ, ВОЗБУЖДЕННОМУ ПО ФАКТУ БЕЗВЕСТНОГО ИСЧЕЗНОВЕНИЯ ЛИЦ"  
(А.В. Шилин)  
("Российский следователь", 2006, N 2)

"СОЦИАЛЬНАЯ ОБУСЛОВЛЕННОСТЬ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА УГРОЗУ ИЛИ НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ В СВЯЗИ С ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ПРАВОСУДИЯ ИЛИ ПРОИЗВОДСТВОМ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ"  
(Р.К. Абазалиев)  
("Российский следователь", 2006, N 1)

"ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ СТ. 296 УК РФ (УГРОЗА ИЛИ НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ В СВЯЗИ С ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ПРАВОСУДИЯ ИЛИ ПРОИЗВОДСТВОМ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ)"  
(И.А. Бобраков)  
("Российский судья", 2005, N 12)

"ВСЕСТОРОННОСТЬ, ПОЛНОТА И ОБЪЕКТИВНОСТЬ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ КАК ПРИНЦИП УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА"  
(А. Ахмадуллин)  
("Законность", 2005, N 8)

"ВОЗМОЖНОСТИ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ, А ТАКЖЕ В ЦЕЛОМ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ С ПОМОЩЬЮ СУБЪЕКТИВНЫХ ПОРТРЕТОВ"  
(Н.П. Фролкин)  
("Право в Вооруженных Силах", 2005, N 5)

"ЕВРОПЕЙСКОЕ КОНТИНЕНТАЛЬНОЕ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО ВО ВТОРОЙ ПОЛОВИНЕ XIX ВЕКА, РЕГЛАМЕНТИРОВАВШЕЕ ПРОИЗВОДСТВО ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ"  
(А.А. Волчкова)  
("Адвокатская практика", 2005, N 2)

"РАЗГЛАШЕНИЕ ДАННЫХ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ"  
(П. Тепляшин)  
("Законность", N 12, 2004)

"О ПОНЯТИИ И ВИДАХ УГРОЗЫ В СВЯЗИ С ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ПРАВОСУДИЯ ИЛИ ПРОИЗВОДСТВОМ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ (СТ. 296 УК РФ)"  
(Р.К. Абазалиев)  
("Российский судья", 2004, N 11)