

НЕКОТОРЫЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

Порядок привлечения к уголовной ответственности за преступления в нашей стране регулируется Уголовным процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее по тексту – УПК).

В настоящее время с 01.01.2001 г. действует УПК, который был Принят Палатой представителей 24 июня 1999 года, одобрен Советом Республики 30 июня 1999 года.¹ Он был введен в действие Законом Республики Беларусь № 430-З от 16 октября 2000 г. С момента принятия в УПК неоднократно вносились изменения.

Именно на основании норм, которые содержатся в УПК, происходят расследование уголовных дел о преступлениях и рассмотрение этих дел в судах.

Кодекс состоит из 3-х частей: Общие положения, Досудебное производство, Судебное производство.

Из названий частей видно, что уголовное преследование в Беларуси происходит в 2 этапа:

- расследование обстоятельств преступления органами уголовного преследования до передачи его в суд;
- судебное рассмотрение дела.

В ходе этих обоих этапов предусмотрены различные процессуальные действия (возбуждение дела, допросы, проведение экспертиз, обыски, освидетельствования, предъявление обвинения, прекращение дела, приостановление производства по делу и т.д.), порядок которых закрепляется соответствующими нормами УПК.

Также в УПК прописаны права и обязанности участников уголовного процесса. Причем, это касается как представителей государственных органов уголовного преследования (дознатель, следователь, руководители следственных органов и органов дознания, прокурор), и судей, так и других лиц, участвующих в производстве по уголовным делам и не являющихся представителями органов, ведущих уголовный процесс.

Таких лиц УПК разделяет на 2 группы:

- участники уголовного процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы (подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший и т.д.)
- иные участники уголовного процесса, не имеющие своих интересов в результатах рассмотрения уголовного дела (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой).

Описание правового регулирования некоторых процессуальных действий при осуществлении уголовного преследования будет состоять из разъяснения общих вопросов, связанных с мерами процессуального принуждения (задержания, избрания меры пресечения, мер процессуального принуждения), а также с порядком обжалования решений и действий органов, ведущих уголовный процесс и описанием порядка проведения допроса

¹ Источник опубликования: Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 25.08.2000, № 77-78

в качестве свидетеля и обыска. Особенности других следственных действий и положений УПК не описываются в данном материале.

Этот выбор сделан на основании того, что именно с указанными выше проблемами могут столкнуться и часто сталкиваются на практике журналисты, работающие в Беларуси.

При возникновении вопросов, связанных с защитой или самозащитой по всему остальному спектру проблем, которые могут возникнуть в деятельности журналиста, автор настоятельно рекомендует обращаться за помощью к профессиональным юристам.

ЗАДЕРЖАНИЕ

Статья 107. Понятие задержания

1. Задержание состоит в фактическом задержании лица, доставлении его в орган уголовного преследования и в кратковременном содержании под стражей в местах и условиях, определенных законом.

2. Задержание может быть применено только:

1) к лицу, подозреваемому в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы или ареста;

2) к обвиняемому для предъявления обвинения либо в случае нарушения условий примененной к нему меры пресечения;

3) к осужденному, в отношении которого имеется представление уполномоченного на то органа об отмене приговора, определения, постановления суда об условном неприменении наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочном освобождении от отбывания наказания.

3. Задержание производится:

1) по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления;

2) на основании постановления органа уголовного преследования;

3) на основании постановления (определения) суда о задержании осужденного до разрешения вопроса об отмене условного неприменения наказания, отсрочки исполнения наказания или условно-досрочного освобождения от отбывания наказания.

На основании именно этой статьи УПК происходит ограничение прав на свободу и личную неприкосновенность, гарантированных ст. 25 Конституции Беларуси, в соответствии с ч. 2 которой ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом.

Сам термин «задержание» означает лишение лица личной свободы не в результате осуждения за совершение какого-либо правонарушения судом, а по решению органа уголовного преследования.

Нормы ч. 2 ст. 107 УПК содержат полный и исчерпывающий перечень оснований, по которым можно задержать человека в связи с совершенным преступлением. Каких-либо иных оснований для задержания быть не может.

Особое внимание в данной статье следует обратить на то обстоятельство, что задержать можно только лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое

может быть назначено наказание в виде лишения свободы или ареста. Такое задержание как правило производится по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления.

Задержанных в порядке статьи 107 УПК содержат под стражей, как правило, в изоляторах временного содержания (ИВС), которые предназначены для кратковременного содержания под стражей задержанных.

Перечень оснований для такого задержания раскрывается в статье 108 УПК.

Статья 108. Задержание по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления

1. Лицо, подозреваемое в совершении преступления, может быть задержано действующим в пределах своей компетенции органом уголовного преследования при наличии любого из следующих оснований:

1) если лицо застигнуто при совершении предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния или непосредственно после его совершения;

2) если очевидцы происшествия, в том числе и лицо, пострадавшее от преступления, прямо укажут на данное лицо как на совершившее предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние или захватят его в порядке, предусмотренном статьей 109 настоящего Кодекса;

3) если на этом лице, при нем, на его одежде или других используемых им вещах, в его жилище, иных используемых им помещениях, на рабочем месте или транспортном средстве обнаружены явные следы, указывающие на его причастность к совершению предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

4) если имеются другие достаточные основания подозревать в совершении преступления лицо при условии, что оно пыталось скрыться с места преступления или от органа уголовного преследования, или не имеет постоянного места жительства, или проживает в другой местности, или не установлена его личность.

1[1]. В случае отсутствия оснований, указанных в части 1 настоящей статьи, при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, подозреваемое в совершении преступления, может скрыться от органа уголовного преследования, и при наличии письменного согласования решения о его задержании с Генеральным прокурором Республики Беларусь, Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Министром внутренних дел Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь, заместителем Председателя Комитета государственного контроля Республики Беларусь – директором Департамента финансовых расследований, действующими в пределах своей компетенции, это лицо может быть задержано органом уголовного преследования.

2. Задержание по основаниям, предусмотренным частями 1 и 1[1] настоящей статьи, может производиться до возбуждения уголовного дела. При этом вопрос о возбуждении уголовного дела должен быть решен органом уголовного преследования в течение 12 часов с момента фактического задержания. В случае отказа в возбуждении уголовного дела или непринятия решения о возбуждении уголовного дела в указанный срок, задержанный должен быть освобожден.

3. Задержание по основаниям, предусмотренным частями 1 и 1[1] настоящей статьи, не может длиться свыше 72 часов с момента фактического задержания (включая срок, предусмотренный частью второй настоящей статьи), по истечении

которых задержанный должен быть освобожден из-под стражи либо в отношении его применена мера пресечения, предусмотренная настоящим Кодексом.

4. Задержание лица, подозреваемого в совершении особо тяжких преступлений, предусмотренных частью второй статьи 124, статьей 126, частью второй статьи 139, частями первой и третьей статьи 285, статьями 286, 289, частью второй статьи 356, частью третьей статьи 357, статьями 359, 360, 362, а также тяжких преступлений, предусмотренных частью второй статьи 285 и частью третьей статьи 339 Уголовного кодекса Республики Беларусь, по основаниям, предусмотренным частями 1 и 1[1] настоящей статьи, не может длиться свыше десяти суток с момента фактического задержания, по истечении которых задержанный должен быть освобожден из-под стражи либо в отношении его должна быть применена мера пресечения, предусмотренная настоящим Кодексом.

5. В случае применения в отношении задержанного меры пресечения обвинение ему должно быть предъявлено не позднее десяти суток с момента фактического задержания, а в отношении лиц, указанных в части четвертой настоящей статьи, – не позднее двадцати суток с момента фактического задержания.

В данной статье описаны основания, по которым органы уголовного преследования могут задержать человека, подозреваемого в совершении преступления.

Перечисленные в комментируемой статье основания задержания действуют, как правило, в пределах незначительного временного разрыва между фактом совершения преступления и установлением оснований для принятия прокурором, следователем (дознателем), органом дознания решения о задержании лица, подозреваемого в его совершении. Однако задержание может быть произведено и по истечении значительного времени после совершения преступления, но непосредственно, например, после получения сведений о причастности лица к совершению преступления в случае, когда подозреваемый имеет намерение скрыться.

Следует иметь в виду, что основания, перечисленные в ч. 1 комментируемой статьи, объединяет один общий признак - очевидная обоснованность подозревать конкретное лицо в совершении преступления.

Под иными данными, дающими основание подозревать лицо в совершении преступления (п. 4 ч. 1), могут пониматься фактические данные и сведения, полученные как из процессуальных источников, так и в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий по выявлению и раскрытию преступлений. Однако для задержания лица по этому основанию требуется наличие одного из условий, перечисленных в этом пункте комментируемой статьи

Важно помнить, что максимальный срок, на который может быть задержан подозреваемый, установлен в 72 часа, или 3-е суток, с момента фактического задержания, т.е. начинается он еще до доставления в орган уголовного преследования и составления протокола о задержании, о котором говорится в ст. 110 УПК.

В течении 72 часов после фактического задержания органы должны решить, имеются ли основания для предъявления обвинения или освобождения задержанного и снятия с него всех подозрения.

По истечении 72 часов органы уголовного преследования обязаны предъявить обвинение, если для этого будут основания, либо освободить подозреваемого и снять с него все подозрения.

При задержании лица по подозрению в совершении некоторых преступлений (например, ч.2 ст. 124 - убийство представителя иностранного государства, статьей 126 -

совершение акта международного терроризма, ч. 2 ст. 139 – убийство с отягчающими обстоятельствами и т.д.) либо в случае избрания в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу (см. комментарий к ст. 117), срок предъявления обвинения составляет 10 суток.

Также ст. 118 УПК предусмотрено, что в некоторых случаях при наличии оснований и с учетом обстоятельств, указанных в статьях 107 и 108 УПК, в отношении подозреваемого может быть избрана мера пресечения. В таком случае обвинение должно быть предъявлено в течение 10 суток.

Если по истечении срока на предъявление обвинения оно так и не будет предъявлено, подозреваемый должен быть освобожден.

Статья 110. Порядок задержания по непосредственно возникшему подозрению в совершении преступления

1. Немедленно после доставления, задержанного в орган уголовного преследования должностным лицом, осуществившим фактическое задержание, составляется протокол, в котором указываются основания, место и время фактического задержания (с указанием часа и минут), результаты личного обыска, а также время составления протокола. Протокол объявляется задерживаемому и при этом разъясняются предусмотренные статьей 41 настоящего Кодекса права, в том числе право пригласить защитника и давать показания в его присутствии, что отмечается в протоколе. Протокол подписывается лицом, его составившим, и задержанным.

2. Орган дознания, следователь, прокурор в течение трех часов с момента доставления подозреваемого в орган уголовного преследования принимают решение о задержании, о чем выносятся постановления, которое является правовым основанием для кратковременного содержания под стражей задержанного в местах и на условиях, предусмотренных законом, либо принимают решение об освобождении задержанного. Постановление объявляется задержанному.

3. О произведенном задержании орган дознания или следователь обязаны письменно сообщить прокурору в течение 24 часов с момента вынесения постановления о задержании.

4. Задержанный должен быть допрошен по обстоятельствам задержания в порядке, предусмотренном статьями 215–219, 434 и 435 настоящего Кодекса.

Как усматривается из комментируемой статьи, при задержании очередность действий должна быть следующей:

1. Фактическое задержание.
2. Разъяснение прав задержанному.
3. Личный обыск и составление протокола задержания.
4. Вынесение постановления о задержании.
5. Уведомление прокурора о задержании.
6. Допрос подозреваемого.

Именно постановление является основанием для кратковременного ограничения права на свободу задержанного.

Важно понимать, что подозреваемым становится лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, либо лицо, в отношении которого органом уголовного преследования возбуждено уголовное дело или вынесено постановление о:

- 1) применении меры пресечения до вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого;
- 2) признании подозреваемым.

Данная статья устанавливает два принципа, на которых базируется порядок задержания, подозреваемого: право подозреваемого быть уведомленным о причинах и мотивах задержания и право подозреваемого быть информированным о его правах.

В комментируемой статье прямо не указано, кто составляет протокол задержания. Им может быть то должностное лицо или сотрудник органа дознания, которые правомочны производить задержание.

При составлении протокола задержания следует особо обратить внимание на разъяснение подозреваемому его прав.

Права подозреваемого указаны в ч. 2 ст. 41 УПК, в соответствии с которой подозреваемый имеет право:

- 1) знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела или о признании его подозреваемым;
- 2) немедленно по задержании или объявлении постановления о применении меры пресечения получить от органа уголовного преследования, осуществившего задержание или вынесшего постановление о применении меры пресечения, письменное уведомление о принадлежащих ему правах, предусмотренных настоящей статьей;
- 3) немедленно по задержании или объявлении постановления о применении меры пресечения получить от органа уголовного преследования копию постановления или протокола о задержании, копию постановления о применении меры пресечения, а также копию постановления о возбуждении уголовного дела;
- 4) уведомить через орган уголовного преследования членов семьи или близких родственников о месте своего содержания под стражей;
- 5) в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу получить до начала первого допроса в качестве подозреваемого юридическую консультацию адвоката за счет средств местного бюджета;
- 6) иметь защитника или нескольких защитников с момента объявления ему постановления органа уголовного преследования о возбуждении против него уголовного дела, о признании его подозреваемым, о задержании или постановления о применении меры пресечения; отказаться от защитника и защищать себя самостоятельно; прекратить полномочия своего защитника;
- 7) беспрепятственно общаться со своим защитником наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности бесед;
- 8) по его ходатайству быть допрошенным при участии защитника не позднее 24 часов с момента фактического задержания;
- 9) давать показания или отказаться от дачи показаний;
- 10) представлять доказательства;

11) заявлять отводы и ходатайства, в том числе о принятии мер по обеспечению его безопасности, членов семьи, близких родственников и иных лиц, которых он обоснованно считает близкими, а также имущества;

12) пользоваться родным языком или услугами переводчика;

13) возражать против действий органа уголовного преследования и требовать внесения его возражений в протокол следственного или другого процессуального действия, проводимого с его участием;

14) знакомиться с протоколами следственных и других процессуальных действий, в которых он участвовал, и делать заявления и замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколах; при участии в следственном или другом процессуальном действии требовать внесения в протокол указанного действия записей об обстоятельствах, которые, по его мнению, должны быть отмечены;

15) подавать жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;

16) отзывать поданную им или его защитником жалобу;

17) обжаловать в суд задержание, заключение под стражу, домашний арест или принудительное помещение в психиатрический стационар для производства экспертизы;

18) получать возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс, а в случае, если подозрение не подтвердилось, быть реабилитированным.

Особенно важным представляются пункты, связанные с реализацией права на правовую помощь. В данном случае это:

- право на юридическую консультацию адвоката за счет средств местного бюджета до начала первого допроса в качестве подозреваемого;

- право на защитника или нескольких защитников;

- право на беспрепятственное общение со своим защитником наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности бесед.

Установленные ч. 2 комментируемой статьи три часа для составления протокола о задержании предусмотрены для разрешения вопросов, связанных с возбуждением уголовного дела, если фактическое задержание имело место до принятия данного процессуального решения, а также для установления личности задержанного. Одновременно этот срок ограничивает продолжительность задержания лица без объяснения оснований и мотивов задержания.

О задержании лица и месте нахождения задержанного орган, ведущий уголовный процесс и осуществивший задержание, обязан в течение 12 часов с момента фактического задержания уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи или близких родственников либо предоставить возможность такого уведомления самому задержанному.

Личный обыск подозреваемого проводится в целях обнаружения и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, находящихся на их теле, в одежде и имеющихся при них вещах.

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. Важно помнить, что личный обыск проводится только лицом того же пола, что и обыскиваемый, с участием специалистов и понятых того же пола.

Следует иметь в виду, что если трехчасовой срок для составления протокола, начинается исчисляться с момента доставления лица в орган дознания, к следователю (дознавателю)

или прокурору, то все остальные сроки, связанные с задержанием (24-часовой - для уведомления прокурора; 12-часовой - для уведомления родственников подозреваемого), начинают исчисляться с момента фактического задержания лица. Именно поэтому важно проверять, чтобы в протоколе задержания подозреваемого правильно указывалось не только время составления протокола, но и время задержания лица, под которым понимается время его фактического задержания.

Обязательность допроса подозреваемого следует понимать как обязанность соответствующего должностного лица органа предварительного расследования предоставить задержанному возможность дать показания по поводу сути подозрений и обстоятельств задержания.

В случае, если после доставления лица в орган дознания, к следователю (дознавателю) или прокурору выяснится, что повод и основание к возбуждению уголовного дела или основание и мотив для задержания лица в качестве подозреваемого отсутствуют, лицо подлежит освобождению. При этом должно быть вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Статья 114. Освобождение задержанного

1. Задержанный подлежит освобождению на основании постановления (определения) органа, ведущего уголовный процесс, в случаях, если:

1) не подтвердилось подозрение в совершении лицом предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния;

2) отпали основания дальнейшего содержания лица под стражей;

3) орган, ведущий уголовный процесс, установил, что задержание произведено с нарушениями требований, установленных настоящим Кодексом;

4) истек срок задержания.

2. В случаях, предусмотренных пунктом 4 части первой настоящей статьи, задержанный освобождается руководителем администрации места содержания под стражей с уведомлением органа, ведущего уголовный процесс и осуществившего задержание.

3. Органом, ведущим уголовный процесс и принявшим решение об освобождении задержанного, выдается справка, в которой указывается, кем он был задержан, основания, место и время задержания, основания, мотивы и время освобождения. Освобожденное лицо не может быть вновь задержано по тому же подозрению.

Часть 1 п. п. 1-3 комментируемой статьи содержит перечень оснований, при наличии любого из которых лицо подлежит освобождению до истечения 72 часов с момента задержания. В этом случае следователь (дознаватель) или прокурор выносит постановление об освобождении подозреваемого из-под стражи.

Важно помнить, что, как указывалось выше, срок задержания подозреваемого, указанный в п. 4 ч. 1, исчисляется с момента его фактического задержания.

Часть 2 данной статьи возлагает на начальников мест содержания подозреваемого под стражей обязанность соблюдать 72-часовой срок содержания под стражей. Если срок истек, а никаких вынесенных органом уголовного преследования документов, дающих основание

содержать подозреваемого под стражей не поступило, начальник места содержания подозреваемого обязан немедленно его освободить.

МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ

Статья 116. Понятие и виды мер пресечения

1. Меры пресечения – это принудительные меры, применяемые к подозреваемому или обвиняемому для предотвращения совершения ими общественно опасных деяний, предусмотренных уголовным законом, или действий, препятствующих производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора.

2. Мерами пресечения являются:

- 1) подписка о невыезде и надлежащем поведении;*
- 2) личное поручительство;*
- 3) передача лица, на которое распространяется статус военнослужащего, под наблюдение командования воинской части;*
- 4) отдача несовершеннолетнего под присмотр;*
- 5) залог;*
- 6) домашний арест;*
- 7) заключение под стражу.*

Комментируемая статья содержит исчерпывающий перечень мер пресечения.

Под мерами пресечения понимаются средства воздействия на обвиняемого (подозреваемого), заключающиеся в лишении или ограничении его свободы (заключение под стражу или домашний арест), угрозе имущественного взыскания (залог) либо отдаче обвиняемого под присмотр (личное поручительство, наблюдение командования воинской части, присмотр за несовершеннолетним обвиняемым (подозреваемым)).

Каждая из указанных в комментируемой статье мер пресечения может быть избрана в отношении обвиняемого (подозреваемого) на любой стадии уголовного судопроизводства. Избрание меры пресечения в отношении других участников уголовного процесса, например, в отношении свидетеля, не допускается.

Следует иметь в виду, что к обвиняемому (подозреваемому) может быть применена только одна из мер пресечения, предусмотренных комментируемой статьей. УПК не допускает избрание в отношении одного обвиняемого (подозреваемого) одновременно нескольких мер пресечения.

В данной работе будет рассмотрен порядок применения мер пресечения в виде заключения под стражу, поскольку на практике другие меры пресечения избираются в отношении обвиняемых, подозреваемых достаточно редко.

Статья 117. Основания применения мер пресечения

1. Меры пресечения могут применяться органом, ведущим уголовный процесс, лишь в том случае, когда собранные по уголовному делу доказательства дают достаточные основания полагать, что подозреваемый или обвиняемый могут скрыться от органа уголовного преследования и суда; воспрепятствовать предварительному расследованию

уголовного дела или рассмотрению его судом, в том числе путем оказания незаконного воздействия на лиц, участвующих в уголовном процессе, сокрытия или фальсификации материалов, имеющих значение для дела, неявки без уважительных причин по вызовам органа, ведущего уголовный процесс; совершить предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние; противодействовать исполнению приговора.

2. При решении вопроса о необходимости применения меры пресечения к подозреваемому или обвиняемому должны учитываться характер подозрения или обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, их возраст и состояние здоровья, род занятий, семейное и имущественное положение, наличие постоянного места жительства и другие обстоятельства.

3. При отсутствии необходимости в применении меры пресечения у подозреваемого или обвиняемого берется письменное обязательство являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Меры пресечения предназначены для предотвращения возможного ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого).

Комментируемая статья предусматривает исчерпывающий перечень оснований для избрания меры пресечения. Это означает, что если такие основания отсутствуют, то мера пресечения избираться не должна.

Основанием применения меры пресечения является совокупность доказательств. Одни из них уличают обвиняемого (подозреваемого) в совершении преступления, другие устанавливают обстоятельства, указывающие на степень вероятности его ненадлежащего поведения.

Выбор в качестве основания для избрания меры пресечения первой группы доказательств имеет большое практическое значение, поскольку применение их недопустимо в отношении лица, которое может оказаться невиновным.

Только вторая группа доказательств может свидетельствовать о необходимости избрания меры какой-либо меры пресечения.

О намерении скрыться могут свидетельствовать такие данные, как приобретение проездных билетов, увольнение с работы, снятие с военного учета, распродажа имущества. О намерении заниматься преступной деятельностью – приобретение оружия и иных приспособлений для совершения преступления, наличие преступных связей, отсутствие работы и др. О возможности воспрепятствовать производству по уголовному делу – угрозы, подкуп, уговоры свидетелей и потерпевших, попытки хищения, уничтожения, фальсификации вещественных доказательств; воздействие на специалистов и экспертов.

По степени ограничения свободы между заключением под стражу и мерами пресечения, не связанными с лишением свободы, находится домашний арест. В ряде ситуаций, учитывая возраст, здоровье, социальное и семейное положение обвиняемого (подозреваемого), тяжесть предъявляемого обвинения и другие обстоятельства, данная мера принуждения может оказаться наиболее эффективной.

Как видно из требований ст. ст. 116 и 117 УПК, «письменное обязательство являться по вызовам органов» - не является мерой пресечения.

Статья 119. Порядок применения, изменения и отмены меры пресечения

1. О применении, изменении либо отмене меры пресечения орган дознания, лицо, производящее дознание, следователь, Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, Председатель Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лица, исполняющие их обязанности, прокурор или судья выносят постановление, а суд – определение, которые должны быть мотивированы, содержать указание на преступление, в котором подозревается или обвиняется лицо, и обоснование необходимости ее применения, изменения либо отмены.

2. На стадии предварительного расследования меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога могут применяться прокурором или его заместителем либо Председателем Следственного комитета Республики Беларусь, Председателем Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лицами, исполняющими их обязанности, либо органом дознания или следователем с санкции прокурора или его заместителя, а на стадии судебного разбирательства – судом.

3. Орган, ведущий уголовный процесс, объявляет подозреваемому или обвиняемому постановление (определение) о применении, изменении либо отмене меры пресечения, разъясняет им порядок его обжалования и вручает копию постановления (определения). Выполнение указанных действий удостоверяется подписями подозреваемого или обвиняемого и должностного лица, объявившего постановление (определение) о применении меры пресечения.

4. Мера пресечения отменяется, когда в ней отпадает дальнейшая необходимость, или изменяется на более строгую или более мягкую, когда это вызывается обстоятельствами уголовного дела.

5. Отмена или изменение органом дознания или следователем меры пресечения, примененной с санкции прокурора либо его заместителя, допускаются лишь с согласия прокурора или его заместителя.

6. Исполнение постановления (определения) о применении меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста производится органами дознания.

Как усматривается из комментируемой статьи, избрание меры пресечения оформляется процессуальным решением. Применение меры пресечения – это, по сути, исполнение процессуального решения об избрании меры пресечения.

Само решение оформляется в виде постановления, которое обязательно должно быть мотивированным. Мотивированность определения (постановления) означает, что его содержание дает четкое объяснение тому, почему следователь (дознатель) приняли именно это решение, почему они отвергли одни доказательства и приняли другие. Мотивировке подлежат выводы о наличии в действиях конкретного лица состава преступления, его квалификации, необходимости избрания определенной меры пресечения.

По смыслу комментируемой статьи копия постановления (определения) об избрании меры пресечения должна быть вручена обвиняемому (подозреваемому) немедленно после его вынесения. Соответственно, у обвиняемого (подозреваемого) есть процессуальная возможность обжаловать решение об избрании в отношении него меры пресечения.

Относительно порядка обжалования см. комментарий к ст. ст. 143, 144 УПК.

Важно понимать, что меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога на стадии предварительного расследования зачастую принимаются следователем (дознателем), в производстве которого находится уголовное дело, и санкционируются прокурором. Следовательно, в случае изменения или отмены данных мер

пресечения требуется согласие на это прокурора, санкционировавшего меру пресечения при ее избрании.

Лицо, в отношении которого принято решение об избрании меры пресечения пользуется всем правами, которые предусмотрены для подозреваемого, либо обвиняемого.

Статья 126. Заключение под стражу

1. Заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется лишь в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. К лицам, подозреваемым или обвиняемым в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена по мотивам одной лишь тяжести преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена в отношении подозреваемого или обвиняемого по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, если они не имеют постоянного места жительства на территории Республики Беларусь, или не установлена их личность. К подозреваемым или обвиняемым, которые скрылись от органов уголовного преследования или суда, названная мера пресечения может быть применена независимо от предусмотренного за совершенное преступление наказания.

2. В постановлении (определении) о применении данной меры пресечения должны быть изложены основания и мотивы, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу.

3. При решении вопроса о даче санкции или вынесении постановления о заключении под стражу прокурор или его заместитель либо Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, Председатель Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лица, исполняющие их обязанности, обязаны изучить все материалы, содержащие основания для заключения под стражу, и в необходимых случаях лично допросить подозреваемого или обвиняемого, а несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого – во всех случаях.

4. Право давать санкцию на заключение под стражу принадлежит Генеральному прокурору Республики Беларусь, прокурорам областей, городов, районов, приравненным к ним прокурорам и их заместителям. Заключение под стражу может быть применено также по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности.

5. Лицо, заключенное под стражу, его защитник, законный представитель вправе обжаловать постановление (определение) органа, ведущего уголовный процесс, в порядке, предусмотренном статьей 143 настоящего Кодекса.

6. В случае отказа прокурора или его заместителя в даче санкции на заключение под стражу повторное обращение за санкцией в отношении одного и того же лица по тому же уголовному делу возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, дающих основание для применения данной меры пресечения. Указанные правила действуют также при повторном применении данной меры пресечения после ее отмены судом.

7 - 8. [...]

9. Порядок и условия содержания лиц, заключенных под стражу, определяются законом.

Избирая меру пресечения в виде заключения под стражу, следователь обязан учитывать: характер подозрения или обвинения; данные о личности подозреваемого, обвиняемого, включая возраст, состояние здоровья, наличие или отсутствие судимостей, постоянного места жительства, работы, семейное положение, нахождение на иждивении несовершеннолетних или нетрудоспособных лиц, иные обстоятельства, имеющие значение для вывода о необходимости применения этих мер пресечения.

Заключение под стражу подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое уголовный закон предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, допускается только в исключительных случаях и при наличии одного из следующих обстоятельств: подозреваемый, обвиняемый не имеют постоянного места жительства на территории Республики Беларусь; их личность не установлена.

Независимо от наказания, предусмотренного за совершение преступления, мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена лишь в случае, если подозреваемый или обвиняемый скрылся от органов уголовного преследования или суда.

Обстоятельства, послужившие основанием для применения меры пресечения в таких ситуациях, должны подтверждаться соответствующими фактическими данными.

Заключение под стражу является одним из видов мер пресечения, следовательно, порядок ее применения также регулируется ст. 119 УПК.

Это касается, в том числе, и возможности обжалования этого процессуального решения, которое регламентируется ст.ст. 143, 144 УПК.

Процедуры обязательной доставки лица, в отношении которого принято решение об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, к судье белорусский УПК не предусматривает. Вместе с тем, необходимо отметить, что указанная процедура предусмотрена международными обязательствами Республики Беларусь, которые наше государство приняло на себя в рамках Международного Пакта о гражданских и политических правах. Так п. 3 статьи 9 Пакта предусмотрено, что «каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо в срочном порядке доставляется к судье или к другому должностному лицу, которому принадлежит по закону право осуществлять судебную власть, и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение».

Поскольку аналогичного требования не содержится ни в Конституции Республики Беларусь, ни в УПК, то при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу либо ареста, органами уголовного преследования нарушаются международные стандарты в части права на свободу и личную неприкосновенность. Следовательно, практически любое лицо, которое содержится под стражей в Беларуси, может быть признано международными органами жертвой нарушения нашим государством права на свободу и личную неприкосновенность. Для этого необходимо пройти ряд процедур с использованием внутренних средств защиты, которые позволят обратиться в международные органы для защиты нарушенного права.

Лицо, содержащееся под стражей в качестве подозреваемого или обвиняемого, помещается, как правило, в следственный изолятор (СИЗО). В нашей стране большинство СИЗО находятся в системе органов МВД Республики Беларусь. Вместе с тем, законодательством предусмотрено, что СИЗО также имеются в системе органов КГБ Республики Беларусь. Для производства некоторых следственных действий лицо, содержащееся под стражей может временно переводиться для содержания в ИВС. Основанием для такого перевода являются постановление органа уголовного преследования либо определение суда.

Лица, содержащиеся под стражей, помимо прав подозреваемого (обвиняемого), имеют право:

получать информацию о своих правах и обязанностях, режиме содержания под стражей, порядке подачи ходатайств, предложений, заявлений и жалоб;

на личную безопасность в местах содержания под стражей;

на гуманное обращение и уважение их человеческого достоинства;

обращаться с ходатайствами, предложениями, заявлениями и жалобами, в том числе в суд, по вопросу о законности и обоснованности их содержания под стражей и нарушения их прав и законных интересов;

обращаться с просьбой о личном приеме руководителем администрации места содержания под стражей, а также лицом, контролирующим деятельность места содержания под стражей, во время нахождения указанных лиц на его территории;

на надлежащие условия содержания под стражей;

на получение бесплатного питания, медицинской помощи, материально-бытовое обеспечение и обеспечение санитарно-эпидемиологического благополучия, в том числе в период участия их в следственных действиях и судебных заседаниях;

хранить при себе документы и записи, относящиеся к уголовному делу либо касающиеся вопросов реализации их прав и законных интересов;

получать посылки, передачи;

получать и отправлять денежные переводы;

на переписку;

на самообразование и пользование литературой, изданиями периодической печати и письменными принадлежностями;

отправлять религиозные культы, ритуалы, обряды в помещениях места содержания под стражей, иметь при себе религиозную литературу, предметы религиозного культа при условии соблюдения Правил внутреннего распорядка и прав иных лиц, содержащихся под стражей;

на дополнительное материально-бытовое обеспечение;

заключать и расторгать брак, пользоваться иными правами, вытекающими из брачных и семейных отношений, участвовать в гражданско-правовых сделках;

на освобождение из-под стражи в случаях и порядке, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Статья 127. Сроки содержания под стражей и порядок их продления

1. Мера пресечения в виде заключения под стражу при предварительном расследовании уголовного дела не может превышать двух месяцев.

2. Срок содержания под стражей исчисляется со времени заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу и до передачи уголовного дела прокурору для направления в суд. В этот срок засчитывается время нахождения лица в местах лишения свободы (изоляторах временного содержания и иных местах содержания арестованных в органах внутренних дел и иных органах, ведущих досудебное производство), время, в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного

государства в связи с выдачей его Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования, а также время принудительного пребывания в психиатрическом стационаре, иной государственной организации здравоохранения лица, помещенного в этот стационар (эту государственную организацию) с санкции прокурора или его заместителя либо по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности, или по постановлению (определению) суда.

3. Срок содержания обвиняемого под стражей свыше двух месяцев во время предварительного расследования может быть продлен до трех месяцев прокурорами района, города и приравненными к ним прокурорами или их заместителями лишь в случае невозможности закончить расследование в срок, указанный в части первой настоящей статьи, при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого иной меры пресечения. Дальнейшее продление срока содержания обвиняемого под стражей осуществляется прокурорами области, города Минска и приравненными к ним прокурорами или их заместителями до шести месяцев.

4. Продление срока содержания под стражей свыше шести месяцев допускается лишь в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, а также лиц, совершивших преступления на территории Республики Беларусь и не имеющих постоянного места жительства в Республике Беларусь, при наличии оснований полагать, что они могут скрыться от следствия и суда за пределы Республики Беларусь, а также в отношении лиц, содержащихся под стражей в иностранном государстве в связи с выдачей их Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования. В этом случае продление срока содержания под стражей осуществляется заместителями Генерального прокурора Республики Беларусь на срок до двенадцати месяцев, Генеральным прокурором Республики Беларусь или лицом, исполняющим его обязанности, – на срок до восемнадцати месяцев.

4[1] [...].

5. Следователь, считая необходимым продление срока содержания обвиняемого под стражей, выносит мотивированное постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей и представляет его соответствующему прокурору не позднее чем за пять суток до истечения срока содержания под стражей, а при продлении указанного срока более шести месяцев – за десять суток.

6. Дальнейшее продление срока содержания под стражей во время предварительного расследования не допускается, и обвиняемый подлежит немедленному освобождению из-под стражи. При этом в отношении обвиняемого должна быть применена иная мера пресечения, предусмотренная статьей 116 настоящего Кодекса.

7. Решение прокурора о продлении срока содержания под стражей может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 143 настоящего Кодекса.

8 - 16[...]

Комментируемая статья предусматривает, что срок нахождения под стражей не может превышать 2-х месяцев. Однако этот срок может быть продлен в случае невозможности закончить расследование в 2-х месячный срок.

Продление срока происходит примерно по такой же процедуре, как и избрание меры пресечения в виде заключения под стражу, то есть, следователь выносит постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока содержания под стражей и представляет его соответствующему прокурору. Прокурор же выносит постановление о продлении срока содержания под стражей.

Продление срока содержания под стражей осуществляется:

- до 3-х месяцев – прокурором района;
- до 6-ти месяцев – прокурором области (г. Минска);
- до 12-ти месяцев – Заместителем Генерального прокурора;
- до 18-ти месяцев – Генеральным прокурором.

Причем на срок свыше 6-ти месяцев можно продлевать содержание под стражей лишь лиц:

- обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений;
- не имеющих постоянного места жительства в Республике Беларусь;
- содержащихся под стражей в иностранном государстве в связи с выдачей их Республике Беларусь для осуществления уголовного преследования.

В отношении остальных лиц срок максимальный срок содержания под стражей для предварительного расследования ограничен 6-тью месяцами.

Важно помнить, что постановление о продлении срока содержания под стражей может быть обжаловано. Относительно порядка обжалования см. комментарий к ст. 143 УПК.

ИНЫЕ МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

Статья 128. Основания для применения иных мер процессуального принуждения

1. В целях обеспечения предусмотренного настоящим Кодексом порядка предварительного расследования и судебного разбирательства уголовного дела, надлежащего исполнения приговора орган уголовного преследования или суд вправе применить к подозреваемому или обвиняемому иные меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, временное ограничение права на выезд из Республики Беларусь.

2. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, орган уголовного преследования или суд вправе применить к потерпевшему, свидетелю и другим лицам, участвующим в уголовном процессе, меры процессуального принуждения: обязательство о явке, привод, денежное взыскание.

Под иными мерами принуждения в комментируемой статье понимаются иные, помимо перечисленных в гл. 12 «Задержание» и 13 УПК «Меры пресечения», меры внешнего воздействия, которые побуждают участника процесса совершить определенные действия (например, явиться по вызову следователя) либо подчиниться определенным, установленным законом ограничениям своих прав. Иные меры могут быть избраны только в рамках возбужденного уголовного дела.

Комментируемая статья содержит исчерпывающий перечень иных мер принуждения и не допускает его расширительного толкования. При этом ч. 1 содержит перечень иных мер принуждения, которые могут быть применены к обвиняемому (подозреваемому), а ч. 2 - перечень иных мер принуждения, которые могут быть применены к потерпевшему,

свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику и понятому.

Следует иметь в виду различия в мерах принуждения, применяемых к обвиняемому (подозреваемому), и к иным участникам судопроизводства. Только к обвиняемому (подозреваемому) могут быть применены такие меры принуждения, как наложение ареста на имущество, временное отстранение от должности.

Иные меры процессуального принуждения содержат определенные ограничения прав указанных участников процесса.

Избрание меры принуждения должно быть обоснованно, т.е. должно быть вызвано действительной необходимостью ограничения прав гражданина. При этом цели уголовного судопроизводства должны достигаться при наименьшем ограничении прав и свобод граждан.

Избрание меры принуждения может быть обжаловано.

Статья 129. Обязательство о явке

При наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый или обвиняемый, к которым не применена мера пресечения, могут уклониться от участия в следственных действиях или в судебном разбирательстве либо от явки по вызову без уважительных причин, у названных лиц может быть взято письменное обязательство своевременно являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, а в случае перемены места жительства они должны незамедлительно сообщать об этом.

Обязательство о явке выступает процессуальной гарантией явки обвиняемого (подозреваемого), потерпевшего или свидетеля к следователю (дознавателю), прокурору, в суд.

Эта мера принуждения носит обеспечительный характер и связана с предотвращением возможного в будущем нарушения процессуального порядка. Основанием ее применения служит обоснованное предположение о возможном процессуальном нарушении. Это предположение не требует наличия процессуальных доказательств.

Обязательство о явке возлагает на участника процесса исполнение двух требований:

- 1) своевременно являться по вызовам следователя (дознавателя), прокурора или в суд;

- 2) незамедлительно сообщать о перемене места жительства. "Незамедлительно" по смыслу комментируемой статьи означает буквально "немедля" ни дня.

Обязательство о явке отбирается только у тех участников, на которых УПК возложена обязанность являться по вызовам и которые могут быть подвергнуты приводу. Это обвиняемый и подозреваемый.

Процессуальный порядок применения обязательства о явке включает в себя: принятие решения об этом, получение письменного обязательства, разъяснение последствий его нарушения.

При нарушении обязательства о явке участник процесса может быть подвергнут приводу. Кроме того, при нарушении обязательства о явке обвиняемым (подозреваемым) в отношении него может быть избрана мера пресечения.

Статья 130. Привод

1. В случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, свидетель могут быть по мотивированному постановлению органа дознания, следователя, прокурора, судьи или по определению суда подвергнуты приводу. О наличии причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, лицо, его получившее, обязано уведомить орган, который его вызвал.

2. Постановление (определение) о приводе объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено, перед его исполнением, что удостоверяется его подписью на постановлении (определении).

3. Привод не может производиться в ночное время.

4. Не подлежат приводу несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет, беременные женщины, больные лица, которые по состоянию здоровья не могут или не должны оставлять место своего пребывания, что удостоверяется врачом, работающим в государственной организации здравоохранения.

5. Привод производится органами внутренних дел.

Под приводом в данной статье понимается принудительное доставление лиц, не явившихся без уважительных причин по вызову в орган, ведущий уголовный процесс

Привод имеет ярко выраженный принудительный характер и направлен на предупреждение или прекращение правонарушений, связанных с уклонением от явки по вызову следователя (дознателя), прокурора или суда.

Сам по себе привод не является лишением свободы. Побег при осуществлении привода не может приравниваться к побегу из-под стражи. Применение оружия для пресечения такого побега недопустимо.

Привод участника процесса без предварительного вызова и по каким-либо основаниям, кроме тех, что указаны в ч. 1, недопустим.

Решению о приводе должна предшествовать проверка причин неявки (имеется ли расписка о вручении повестки, нет ли сообщения о болезни либо уведомления о других причинах, препятствующих явке, и т.д.).

Часть 1 комментируемой статьи обязывает вызываемое лицо при наличии уважительной причины, препятствующей явке, незамедлительно сообщить об этом тому органу, который его вызывает. Отсюда следует, что в случае неисполнения данной обязанности вызываемое лицо может подвергнута приводу, несмотря на наличие у него уважительной причины, препятствовавшей явке.

О приводе выносится постановление, которое объявляется лицу, подлежащему приводу. При этом следует иметь в виду, что в нем должно содержаться и поручение о производстве привода.

По общему правилу привод не должен проводиться в ночное время, то есть с 22 до 6 часов.

Зачастую постановление о приводе исполняют участковые инспектора органов внутренних дел по месту жительства лица, в отношении которого вынесено постановление о приводе.

ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ

Статья 135. Лица, имеющие право заявить ходатайства

Участники уголовного процесса вправе обращаться в орган, ведущий уголовный процесс, с ходатайствами о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение по уголовному делу, обеспечения прав и законных интересов лица, обратившегося с ходатайством, или представляемого ими лица.

«Ходатайство» – это просьба, обращенная к органу, ведущему уголовный процесс, то есть к следователю (дознавателю), прокурору либо суду. Ходатайство может быть как письменным, так и устным. В нем может содержаться просьба о производстве следственных или судебных действий, принятии, отмене или изменении процессуальных решений по уголовному делу. Примерами ходатайств могут являться ходатайства о прекращении уголовного преследования, об освобождении из-под стражи, об изменении меры пресечения, о производстве экспертизы, о переквалификации действий, о предоставлении переводчика, о допросе с участием защитника и т.д.

Само по себе ходатайство является очень важной формой воздействия участников уголовного процесса на органы ведущие этот процесс. Именно обращения в форме ходатайств позволяют участникам процесса реализовать свои права или избежать их нарушения.

Статья 136. Заявление ходатайств

1. Заявление ходатайств возможно в любой стадии уголовного процесса. В ходатайстве должно быть указано, для установления каких обстоятельств необходимо провести процессуальное действие или принять процессуальное решение. Письменные ходатайства приобщаются к уголовному делу, устные заносятся в протокол следственного действия или судебного заседания.

2. Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь обратиться с ходатайством в той же или другой стадии уголовного процесса.

Комментируемая статья устанавливает общий порядок заявления ходатайства. Общее правило допускает возможность заявления ходатайства в любой момент производства по уголовному делу.

Разъяснение права на заявление ходатайств и обеспечение этого права является обязанностью следователя (дознавателя), прокурора и суда. При этом лицу должно быть разъяснено, что отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь заявить ходатайство в любой момент уголовного судопроизводства.

Статья 137. Сроки рассмотрения и разрешения ходатайств

1. Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях, когда немедленное принятие решения по ходатайству невозможно, оно должно быть разрешено не позднее трех суток с момента его заявления.

2. Ходатайство должно быть удовлетворено, если оно способствует всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела, обеспечению прав и законных интересов участников уголовного процесса или других лиц.

3. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении ходатайства орган, ведущий уголовный процесс, выносит мотивированное постановление (определение), которое не позднее трех суток доводится до сведения лица, заявившего ходатайство. Решение по ходатайству может быть обжаловано по общим правилам подачи и рассмотрения жалоб, установленным настоящим Кодексом.

В комментируемой статье содержатся два правила относительно сроков рассмотрения ходатайства, заявленного в общем порядке:

1) оно должно быть рассмотрено немедленно, т.е. непосредственно после его заявления;

2) во всяком случае оно должно быть рассмотрено в срок не более трех суток.

"Немедленное принятие решения" означает, что заявленное ходатайство должно быть рассмотрено сразу после его заявления, а не откладываться до окончания следствия или иного процессуального действия. Заявитель должен получить ответ о том, удовлетворено или отклонено его ходатайство.

По результатам рассмотрения ходатайства следователь (дознатель), прокурор, суд могут принять одно из следующих решений:

1) об удовлетворении ходатайства полностью или частично;

2) об отказе в удовлетворении ходатайства.

Решение оформляется постановлением (определением) и должно быть законным, обоснованным и мотивированным.

О результатах рассмотрения ходатайства должно быть поставлено в известность лицо, его заявившее.

Статья 138. Право обжалования действий и решений органа, ведущего уголовный процесс

Действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, могут быть обжалованы в установленном настоящим Кодексом порядке участниками уголовного процесса, а также иными физическими и юридическими лицами, если проводимые процессуальные действия и решения затрагивают их интересы.

"Жалоба" означает обращение участника уголовного процесса, а также лиц в нем не участвующих, по поводу нарушения их прав и законных интересов.

Комментируемая статья предусматривает, что все действия и решения органов, ведущих уголовный процесс, могут быть обжалованы.

Право на обжалование действий (бездействия) и решений органа дознания, следователя (дознателя), прокурора и суда имеют все участники уголовного судопроизводства.

Под "иными физическими и юридическими лицами" в комментируемой статье понимаются иные, помимо участников уголовного судопроизводства, лица. "Иные лица" имеют право на обжалование в той части, в которой процессуальные действия и решения затрагивают их интересы. Например, жалоба может быть подана лицом, в чьем помещении был произведен обыск, или лицом, на чье имущество ошибочно наложен арест.

Статья 139. Подача жалоб

1. Жалобы лиц, указанных в статье 138 настоящего Кодекса, на действия и решения органа дознания, лица, производящего дознание, и следователя подаются прокурору, осуществляющему надзор за исполнением законов при производстве предварительного расследования, а жалобы на действия и решения следователя могут подаваться также начальнику следственного подразделения. Жалобы на действия и решения прокурора подаются вышестоящему прокурору, а на действия и решения суда – в вышестоящий суд.

2. Жалобы на решения органа уголовного преследования об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования уголовного дела, уголовного преследования, об отказе в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам подаются соответствующему прокурору или в суд по месту расследования уголовного дела либо рассмотрения заявления или сообщения о преступлении.

3. Администрация мест предварительного заключения обязана не позднее одних суток передать органу, ведущему уголовный процесс, жалобы лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления или заключенных под стражу в качестве меры пресечения.

4. Должностное лицо, к которому поступила жалоба на его собственные действия или решения, обязано в течение 24 часов направить жалобу соответствующему начальнику следственного подразделения, прокурору, а судья – в вышестоящий суд.

5. Жалобы могут быть поданы в устной или письменной форме. Устные жалобы заносятся в протокол, который подписывают заявитель и должностное лицо, принявшее жалобу. К жалобе могут быть приложены дополнительные материалы.

6. Лицу, не владеющему языком, на котором ведется производство по уголовному делу, обеспечивается право подавать жалобы на родном или другом языке, которым он владеет.

В соответствии с комментируемой статьей обжаловать действия следователя можно либо прокурору, либо начальнику следственного подразделения.

Под прокурором в данной статье понимаются действующие в пределах своей компетенции Генеральный прокурор Республики Беларусь и подчиненные ему прокуроры, их заместители и помощники, начальники управлений (отделов) и их заместители, прокуроры управлений и отделов.

Под начальником следственного подразделения понимается Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, начальник следственного управления, начальник следственного отдела или отделения, а также иного подразделения органа

предварительного следствия, в ведении которого находятся вопросы предварительного следствия, и их заместители.

Выбор лица, которому направляется жалоба, зависит от того, что планируется обжаловать и каких результатов заявитель хочет достичь в результате подачи жалобы.

Как следует из комментируемой статьи, обжалованию подлежат действия и решения органа, ведущего уголовный процесс.

Под «действиями» в данной статье следует понимать какие-либо поступки следователя при производстве процессуальных действий, либо вне их.

По «решениями» следует понимать – вынесение постановлений, имеющих юридические последствия для участников процесса.

При этом, важно иметь представление о том, что действия, которые уже были совершены, невозможно отменить, а возможно лишь признать их незаконными, либо проведенными с нарушениями установленного порядка проведения.

Решения, как правило можно либо отменить, либо вынести новое решение, которое будет способствовать объективному расследованию и (или) не будет нарушать права и законные интересы участников процесса.

Как показывает практика, процессуальные «действия» следователя при расследовании уголовного дела целесообразней обжаловать начальнику следственного подразделения, а процессуальные «решения» – прокурору.

Например, отказ следователя удовлетворить ходатайство об изменении меры пресечения (то есть – процессуальное решение) эффективнее обжаловать прокурору, поскольку без согласия прокурора изменение меры пресечения в виде заключения под стражу невозможно. Также прокурору целесообразно обжаловать постановления следователя о наложении ареста на имущество.

Неисполнение следователем обязанности разъяснить участнику процесса его права перед началом допроса, либо нарушения проведения процессуальных действий (обыска, выемки) лучше обжаловать начальнику следственного подразделения, поскольку от данного обстоятельства будет зависеть, проведено ли следственное действие в соответствии с установленной процедурой и можно ли признать протокол его проведения допустимым доказательством.

Статья 140. Сроки подачи жалоб и порядок их рассмотрения

1. Жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс, могут быть поданы в течение всего срока производства дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства. Жалобы на решения об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования по уголовному делу либо уголовного преследования подаются в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности, а в случае, если такие решения приняты по основанию, указанному в пункте 3 части 1 статьи 29 настоящего Кодекса, – в месячный срок со дня принятия органом, ведущим уголовный процесс, соответствующего решения. Жалобы на приговоры, постановления (определения) судов первой инстанции подаются в сроки, установленные настоящим Кодексом.

2. Запрещается поручать рассмотрение жалобы должностному лицу, действия которого обжалуются, либо утвердившему обжалуемое решение.

3. *Рассматривая жалобу, соответствующее должностное лицо обязано всесторонне проверить изложенные в ней доводы, истребовать при необходимости дополнительные материалы и пояснения.*

4. *Должностное лицо, рассматривающее жалобу, обязано в пределах своих полномочий немедленно принять меры по восстановлению нарушенных прав и законных интересов участников уголовного процесса, а также иных лиц, указанных в статье 138 настоящего Кодекса.*

5. *Если обжалуемыми неправомерными действиями или решениями лицу причинен вред, ему должны быть разъяснены право на возмещение или устранение вреда и порядок осуществления этого права, предусмотренный главой 48 настоящего Кодекса.*

Комментируемая статья предусматривает, что срок на подачу жалобы да действия и решения органа, ведущего процесс, совершенные в ходе рассмотрения дела, ограничен временем рассмотрения дела.

Данное ограничение не распространяется на итоговые решения суда по делу (приговор или определение) для которых предусмотрен иной порядок обжалования.

Также комментируемой статьей предусмотрен особый порядок рассмотрения жалоб на решения:

- об отказе в возбуждении уголовного дела,
- о прекращении предварительного расследования по уголовному делу либо уголовного преследования.

Жалобы на такие решения могут быть поданы, как правило, в пределах срока давности привлечения к уголовной ответственности, за исключением случая, когда такие решения приняты по причине истечения сроков давности привлечения к ответственности. В таком случае жалоба может быть подана в месячный срок со дня принятия органом, ведущим уголовный процесс, соответствующего решения.

Данное обстоятельство обусловлено тем, что в соответствии со ст. 83 Уголовного кодекса Республики Беларусь лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

- 1) два года – при совершении преступления, не представляющего большой общественной опасности;
- 2) пять лет – при совершении менее тяжкого преступления;
- 3) десять лет – при совершении тяжкого преступления;
- 4) пятнадцать лет – при совершении особо тяжкого преступления, кроме случая, предусмотренного частью пятой настоящей статьи.

Соответственно, именно эти сроками УПК ограничивает в данном случае сроки подачи жалобы на решения об отказе в возбуждении уголовного дела.

Статья 141. Приостановление исполнения решения в связи с подачей жалобы

1. *Орган дознания, лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, чьи действия и решения обжалуются, а также начальник следственного подразделения или прокурор, рассматривающие жалобу, вправе приостановить исполнение оспариваемого решения, за исключением жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест, продление*

срока содержания под стражей и домашнего ареста, а также на принудительное помещение в психиатрический стационар.

2. Председатель Следственного комитета Республики Беларусь, Председатель Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лица, исполняющие их обязанности, чьи постановления о применении меры пресечения или производстве процессуальных действий обжалуются, вправе приостановить исполнение оспариваемого решения, за исключением жалоб на задержание, заключение под стражу, домашний арест, а также на принудительное помещение в психиатрический стационар.

Комментируемая статья устанавливает порядок приостановление исполнения решений органов уголовного преследования в случаях их обжалования.

Важным обстоятельством при этом является то, что приостановление обжалуемого решения является «правом» лица, рассматривающего жалобу, либо лица, чье решение обжалуется, а не «обязанностью».

Поэтому, если лицо, подающее жалобу, желает, чтобы исполнение решения было приостановлено до рассмотрения жалобы по существу, об этом целесообразно указать в просительной части самой жалобы.

Не могут быть приостановлены по этому основанию:

- задержание;
- заключение под стражу, домашний арест;
- продление срока содержания под стражей и домашнего ареста;
- принудительное помещение в психиатрический стационар.

Статья 142. Порядок рассмотрения жалоб на действия и решения органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора

1. Начальник следственного подразделения, прокурор или судья в течение десяти суток по получении жалобы обязаны рассмотреть ее и уведомить заявителя о результатах рассмотрения.

2. В результате рассмотрения жалобы начальником следственного подразделения или прокурором может быть принято решение о полном или частичном ее удовлетворении с отменой или изменением обжалуемого решения либо об отказе в удовлетворении жалобы. Принятое прокурором решение может быть обжаловано вышестоящему прокурору, который обязан рассмотреть жалобу по находящемуся в производстве органа дознания, лица, производящего дознание, следователя уголовного делу в течение десяти суток, а в остальных случаях – не позднее одного месяца со дня ее поступления.

3. Рассмотрение жалобы на отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования либо уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам производится единолично судьей с участием прокурора по месту расследования уголовного дела либо рассмотрения заявления или сообщения о преступлении.

4. В судебном заседании вправе принимать участие подозреваемый, обвиняемый, его защитник и законный представитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также лицо или представитель государственного

органа, иной организации, по заявлениям которых было возбуждено уголовное дело или принято решение об отказе в возбуждении уголовного дела.

5. По жалобе на отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования либо уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам судья выносит мотивированное постановление об удовлетворении жалобы и отмене постановления или оставлении жалобы без удовлетворения. Постановление судьи об отмене постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении предварительного расследования либо уголовного преследования, об отказе в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам направляется руководителю соответствующего органа для возобновления производства по делу или для проведения дополнительной проверки по материалу. Копия постановления направляется прокурору.

6. Постановление судьи по жалобе на отказ в возбуждении уголовного дела, прекращение предварительного расследования либо уголовного преследования, отказ в возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам вступает в законную силу немедленно, но может быть обжаловано лицами, указанными в части 4 настоящей статьи, или опротестовано прокурором в соответствии с правилами главы 42 настоящего Кодекса.

7. Лицо, подавшее жалобу на действия и решения органа дознания, лица, производящего дознание, следователя, прокурора, постановления Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности, о применении меры пресечения или производстве процессуальных действий, должно быть уведомлено о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке обжалования. Отказ в удовлетворении жалобы должен быть мотивирован.

Частью 1-ой установлен 10-дневный срок на рассмотрение жалоб заявителей на действия и решения органа уголовного преследования. Это значит, что в том случае, когда срок был не соблюден, у заявителей появляется право обжаловать действия лица, рассматривающего поданную жалобу.

Также такое право возникает в случае, если в результате рассмотрения жалобы заявитель не согласится с выводами лица, рассматривающего жалобу. В таком случае, принятое решение может быть обжаловано вышестоящему органу, который также обязан рассмотреть жалобу либо в течение десяти суток, либо не позднее одного месяца со дня поступления жалобы.

В данном случае срок зависит от того, в рамках какого дела подается жалоба. Так, по находящемуся в производстве органа дознания, лица, производящего дознание, следователя уголовному делу устанавливается десятидневный срок для подачи жалобы.

Важным обстоятельством является то, что отказ в удовлетворении жалобы должен быть мотивированным. В противном случае у заявителя появляется право обжаловать данные действия в вышестоящий орган. Такие же последствия наступают и в том случае, если лицо, рассмотревшее жалобу, не разъяснило заявителю дальнейший порядок обжалования.

Статья 143. Порядок обжалования в суд задержания, заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста

1. Жалобы лиц, содержащихся под стражей, на задержание, применение меры пресечения в виде заключения под стражу, продление срока содержания под стражей подаются в суд через администрацию места предварительного заключения, а жалобы лиц, содержащихся под домашним арестом, и иных лиц на задержание, применение меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продление срока содержания под стражей, домашнего ареста подаются в орган, ведущий уголовный процесс.

2. Администрация места предварительного заключения обязана в течение 24 часов после получения жалобы направить ее в соответствующий орган, ведущий уголовный процесс, о чем уведомляет лицо, подавшее жалобу, а также прокурора, Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности, и суд, принявших решение о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей.

3. Орган, ведущий уголовный процесс, обязан в отношении задержанного в течение 24 часов, а в отношении заключенного под стражу, содержащегося под домашним арестом, – в течение 72 часов с момента получения жалобы направить ее в суд с приложением материалов уголовного дела, подтверждающих законность и обоснованность задержания, применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста. Суд вправе также истребовать иные материалы, необходимые для разрешения жалобы. В случае поступления нескольких жалоб в отношении одного и того же лица они направляются в суд одновременно. Орган, осуществляющий уголовное преследование, а также суд, вынесший постановление (определение) о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продливший срок содержания под стражей, домашнего ареста, вправе представить свои обоснования законности и обоснованности задержания, заключения под стражу, домашнего ареста, продления срока содержания под стражей, домашнего ареста.

4. Подача жалобы не приостанавливает действие решения о задержании, заключении под стражу, домашнем аресте или продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста.

Помимо обжалования задержания и заключения под стражу в порядке статьи 142 УПК, в нашей стране предусмотрена также возможность обжаловать в суд и задержание, и помещение под стражу.

Судебная проверка законности и обоснованности применения к подозреваемому, обвиняемому мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста является одной из конституционных гарантий обеспечения свободы, неприкосновенности и достоинства личности.

Обжалование в суд задержания, заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста может быть произведено как самим задержанным (заключенным под стражу или домашний арест), так и его защитником либо законным представителем.

Заявитель вправе представить в суд материалы, подтверждающие, по его мнению, доводы жалобы.

В случае, если задержанный (заключенный под стражу или домашний арест) подает жалобу от своего имени, то это делается через администрацию учреждения, в котором он в данный момент находится. Как правило, это ИВС, либо СИЗО.

Комментируемая статья регламентирует порядок действий администрации ИВС и СИЗО в случае поступления такой жалобы.

Так, должностные лица администрация места предварительного заключения обязаны в течение 24 часов после получения жалобы направить ее в соответствующий орган, ведущий уголовный процесс и принявший решение об обжалуемой мере пресечения.

Об этом в обязательном порядке уведомляется лицо, подавшее жалобу, а также прокурор, либо иное лицо, принимавшее участие в избрании меры пресечения.

Орган уголовного преследования обязан эту жалобу направить в суд, причем на это у органа уголовного преследования есть только 24 часа.

За это время следователь должен сделать копии материалов уголовного дела, которые послужили основанием для задержания, применения меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста, и представить их в суд.

Статья 144. Судебная проверка законности и обоснованности применения задержания, заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста

1. Судебная проверка законности и обоснованности задержания проводится в срок не более 24 часов, а заключения под стражу, домашнего ареста или продления срока содержания под стражей, домашнего ареста – в срок не более 72 часов со времени поступления жалобы единолично судьей по месту предварительного расследования уголовного дела, а определения (постановления) суда о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или о продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста – единолично судьей вышестоящего суда с обязательным участием прокурора. Жалобы в отношении одного и того же лица рассматриваются в одном производстве.

2. Рассмотрение жалобы производится в закрытом судебном заседании, в котором вправе принимать участие потерпевший, его представитель, защитник (если он участвует в деле), законные представители подозреваемого, обвиняемого. Неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению жалобы.

3. В необходимых случаях для участия в рассмотрении жалобы судья вправе вызвать задержанного, лицо, содержащееся под стражей, домашним арестом.

4. В начале судебного заседания судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется участникам судебного заседания, представляет прокурора и секретаря судебного заседания (секретаря судебного заседания – помощника судьи), разъясняет участникам судебного заседания их права и обязанности и берет у лиц, указанных в части второй настоящей статьи, подписку о неразглашении данных закрытого судебного заседания. Затем судья заслушивает лицо, подавшее жалобу, если оно участвует в судебном заседании, и заключение прокурора.

5. По результатам судебной проверки судья выносит одно из следующих постановлений:

1) об освобождении задержанного, отмене меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и освобождении его из-под стражи, домашнего ареста в случае установления нарушения органом дознания, следователем, прокурором, судом требований статей 108, 110, 114, 125–127 настоящего Кодекса или права подозреваемого, обвиняемого на защиту, необоснованности применения задержания, заключения под стражу или домашнего ареста либо несоответствия предъявленного обвинения содержанию постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста или о продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста. При этом судья обязан применить в отношении лица, освобожденного из-под стражи, домашнего ареста, иную меру пресечения, предусмотренную настоящим Кодексом, и разъяснить, что в случае нарушения условий примененной судом меры пресечения лицо может быть вновь заключено под стражу, домашний арест;

2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Установленный ст. 144 УПК процессуальный порядок судебной проверки законности и обоснованности заключения под стражу, домашнего ареста или продления их срока является единым и подлежит применению независимо от того, каким из уполномоченных субъектов принято обжалуемое решение.

Суды, рассматривая жалобы на заключение под стражу, домашний арест, должны обеспечивать проверку как законности, так и обоснованности применения таких мер пресечения или продления срока их действия.

При этом под законностью следует понимать соблюдение норм уголовно-процессуального закона, регламентирующих порядок применения указанных мер пресечения и продления срока их действия, а под обоснованностью – наличие в представленных суду материалах сведений, в том числе о личности подозреваемого или обвиняемого, которыми подтверждается необходимость их применения или продления.

При рассмотрении таких жалоб вопросы виновности лица, доказанности выдвинутых подозрений или обвинений разрешению не подлежат.

При проверке законности заключения под стражу, домашнего ареста или продления их срока необходимо выяснять, соблюдены ли органом, ведущим уголовный процесс, требования УПК, предусматривающие основания и порядок применения этих мер пресечения.

Наряду с этим следует проверять: не нарушено ли право подозреваемого, обвиняемого на защиту; соответствует ли предъявленное обвинение содержанию постановления о применении таких мер пресечения или о продлении срока их действия (в частности, фамилия, имя и отчество лица, содержащегося под стражей; число, месяц, год и место его рождения; указание на преступление, в котором лицо обвиняется); не допущено ли нарушений сроков содержания лиц под стражей.

Применение меры пресечения в виде заключения под стражу к подозреваемому, обвиняемому по мотивам одной лишь тяжести преступления не освобождает суд от обязанности при рассмотрении жалобы (протеста) проверить как законность, так и обоснованность заключения под стражу.

Круг лиц, имеющих право участвовать в судебном заседании при рассмотрении жалобы, установлен в ч. 2 ст. 144 УПК. Лицо, содержащееся под стражей, домашним арестом, может быть вызвано в судебное заседание в необходимых случаях.

Суды должны принимать меры к надлежащему извещению лиц, имеющих право участвовать в рассмотрении жалобы. Их неявка в судебное заседание не препятствует рассмотрению жалобы.

Рассмотрение жалобы производится с обязательным участием прокурора в закрытом судебном заседании, ход которого отражается в протоколе судебного заседания.

У лиц, принимающих участие в судебном заседании, отбирается подписка о неразглашении данных закрытого судебного заседания с предупреждением об ответственности по ст. 407 УК, которая приобщается к протоколу.

Постановление судьи по результатам судебной проверки жалобы должно быть мотивированным, а содержащиеся в нем выводы – основанными на материалах, подвергнутых всестороннему, полному и объективному исследованию.

Освобождая лицо из-под стражи, домашнего ареста, судья применяет к нему иную предусмотренную законом меру пресечения.

На постановление судьи об оставлении жалобы без удовлетворения, помимо лица, содержащегося под стражей, домашним арестом, жалоба может быть подана защитником подозреваемого, обвиняемого, их законными представителями, а также потерпевшим или его представителем.

В случае освобождения лица из-под стражи, домашнего ареста вышестоящий суд обязан применить в отношении этого лица другую меру пресечения, предусмотренную уголовно-процессуальным законом.

ДОПРОС

Статья 220. Порядок допроса потерпевшего и свидетеля

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

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

3. Допрос потерпевшего и свидетеля проводится также в порядке, предусмотренном статьей 217 настоящего Кодекса.

В процессе разрешения уголовных дел и вынесения по ним законных и обоснованных решений большое значение имеют свидетельские показания, полученные в установленном законом порядке.

Принимая во внимание, что показания свидетеля в уголовном процессе являются одним из важных источников доказательств, законодатель наделил свидетеля как самостоятельного участника процесса соответствующими правами и обязанностями. Наряду с экспертом и специалистом свидетель не заинтересован в исходе дела.

Целью допроса свидетеля является получение от него любых относящихся к делу обстоятельств. С этой целью свидетель вызывается органом, ведущим уголовный процесс повесткой, установленного законом образца или допрашивается по месту своего нахождения.

Допрос проводится по месту производства предварительного расследования. Следователь, лицо, производящее дознание, вправе, если признают это необходимым, провести допрос по месту нахождения допрашиваемого.

Свидетель вызывается на допрос повесткой. В ней должно быть указано, 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.

На свидетеля возложена обязанность явиться по вызову на допрос. В случае неявки без уважительных причин он может быть подвергнуты приводу (см. комментарий к ст. 130).

Допрос не может длиться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов. В случае медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача, работающего в государственной организации здравоохранения.

В качестве свидетеля может быть допрошено лицо, в отношении которого имеются основания полагать, что ему известны какие-либо обстоятельства по уголовному делу.

Вопрос о том, могут ли свидетелю быть известны относящиеся к делу обстоятельства и вызывать ли его для дачи показаний, решается органом предварительного расследования или судом по их собственной инициативе или по ходатайству других участников процесса.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

- 1) подозреваемый;
- 2) лица, которые в силу возраста, физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать обстоятельства, подлежащие установлению по уголовному делу, и давать о них показания. Для разрешения вопроса о способности лица правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания может назначаться и производиться амбулаторная экспертиза;
- 3) адвокаты, их стажеры, помощники, иные работники адвокатских образований, юридических консультаций – для получения каких-либо сведений, которые могут быть им известны в связи с оказанием юридической помощи при производстве по уголовному делу;
- 4) лица, которым сведения, относящиеся к данному уголовному делу, стали известны в связи с их участием в производстве по уголовному делу в качестве защитника, представителя, гражданского истца, гражданского ответчика. Участие в деле законных представителей подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего не исключает возможности допроса этих лиц в качестве свидетелей по другим обстоятельствам, имеющим значение для дела;

5) прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, секретарь судебного заседания (секретарь судебного заседания – помощник судьи) – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а судья – в связи с обсуждением в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения;

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

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

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

Свидетель имеет право:

1) не свидетельствовать против себя самого, членов своей семьи и близких родственников;

2) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;

3) собственноручно записывать свои показания в протоколе допроса или удостоверить своей подписью в протоколе следственного или другого процессуального действия правильность записи данных им показаний;

4) заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс, в том числе о принятии мер по обеспечению его безопасности, членов семьи, близких родственников и иных лиц, которых он обоснованно считает близкими, а также имущества;

5) получать возмещение расходов, понесенных при производстве по уголовному делу, и вреда, причиненного действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Свидетель обязан:

1) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс;

2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы;

3) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными ему по делу, если он был предупрежден об этом органом уголовного преследования или судом;

4) подчиняться законным распоряжениям органа, ведущего уголовный процесс.

За разглашение данных предварительного расследования или закрытого судебного заседания без разрешения органа, ведущего уголовный процесс, и за отказ либо уклонение от дачи показаний (за исключением лиц, которые не могут быть допрошены в качестве свидетеля) или за дачу заведомо ложных показаний свидетель несет ответственность в соответствии с Уголовным кодексом Республики Беларусь.

Перед началом допроса следователь должен выяснить данные о личности допрашиваемого. Если возникают сомнения, владеет ли допрашиваемый языком, на котором ведется производство по уголовному делу, выясняется, на каком языке он желает давать показания.

Свидетелю, вызванному на допрос, сообщается, в качестве кого, по какому уголовному делу он будет допрошен, разъясняются права и обязанности, в том числе и право отказаться от дачи показаний в отношении его самого, членов его семьи и близких родственников, о чем делается отметка в протоколе. Свидетель предупреждается об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Допрос начинается с предложения рассказать об известных свидетелю обстоятельствах уголовного дела. Если допрашиваемый говорит об обстоятельствах, явно не относящихся к уголовному делу, ему должно быть указано на это.

По окончании свободного рассказа допрашиваемому могут быть заданы вопросы, направленные на уточнение и дополнение показаний. Задавать наводящие вопросы запрещается.

Допрашиваемый вправе пользоваться документами и записями, которые по его ходатайству или с его согласия могут быть приобщены к протоколу допроса.

В ходе допроса следователь может предъявить допрашиваемому вещественные доказательства и документы, а по окончании свободного рассказа огласить показания, имеющиеся в уголовном деле, воспроизвести звуко- и видеозапись или кино съемку.

Некоторые рекомендации при участии в качестве свидетеля на допросе.

- До начала допроса подумать о необходимости привлечь к участию в этом следственном действии адвоката в качестве представителя свидетеля. Это право не прописано в УПК (участие адвоката в допросе свидетеля), но гарантировано статьей 62 Конституции Республики Беларусь.

В том случае, если свидетель намерен реализовать это право, ему необходимо до явки на допрос заключить соглашение с адвокатом на представление интересов в ходе допроса. Эта юридическая помощь является платной.

- При допросе можно вести записи, в которых отражать вопросы следователя и последовавшие на них ответы. Поэтому, идя на допрос, необходимо взять с собой бумагу и ручку. Рукописные записи помогут свидетелю избежать необдуманных и поспешных ответов на «сложные» вопросы. Саму процедуру вопросов-ответов рекомендуется предложить следователю проводить в следующем порядке:

1. Следователь задает вопрос, который обязательно должен быть занесен в протокол допроса в соответствии с требованиями ведения протокола.

2. Свидетель тоже записывает вопрос следователя в свой дубликат протокола допроса. Пока это происходит, у свидетеля появляется возможность обдумать, не нарушает ли следователь закон, задавая этот вопрос, и обязан ли свидетель отвечать на него.

3. После записи вопроса следователя свидетель записывает в дубликат протокола допроса свой точный ответ, дословно его формулируя. Это дает возможность избежать неточностей и ошибок при допросе.

4. Свидетель зачитывает вслух свой ответ на поставленный вопрос и следит за тем, чтобы следователь именно в такой формулировке записал ответ в протоколе допроса.

Все вышесказанное основано на праве свидетеля в ходе допроса собственноручно записывать свои показания и пользоваться этими записями. Именно такая последовательность действий не позволяет следователю нарушить закон. Свидетель же имеет меньше шансов навредить себе или другим гражданам необдуманными словами, занесенными в протокол (источник доказательств), под которыми будет стоять его подпись.

Можно попытаться потребовать у следователя дать возможность вносить ответы в протокол собственноручно.

Если в допросе участвуют, т. е. задают вопросы или иным образом помогают следователю, другие лица, необходимо попросить их представиться и показать документы, удостоверяющие личность. После этого заявить ходатайство о внесении в протокол допроса этих «участников» следственного действия. При этом они также должны подписать протокол.

- Перед подписанием необходимо внимательно прочитать протокол, составленный следователем, сверить его со своим дубликатом протокола и убедиться, что показания точно и полно отражены в нем. Также важно проверить, чтобы в протоколе были точно указаны место, дата, время допроса и фамилия следователя, проводившего допрос.

В случае несоответствия протокола, составленного следователем, фактическому ходу допроса или ответам, которые давал свидетель, целесообразно внести все исправления и замечания в содержание протокола. Эти требования подлежат обязательному исполнению. Только после этого необходимо подписать каждую страницу протокола, поставить подпись и удостоверительную надпись на последнем листе.

- Важно помнить, что право не свидетельствовать против себя и членов своей семьи и близких родственников означает возможность отказаться отвечать на такие вопросы в ходе допроса в качестве свидетеля. Под членами семьи в данном случае понимаются все лица, проживающие совместно со свидетелем и ведущие с ним общее хозяйство, а к близким родственникам относятся родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки, а также супруг допрашиваемого лица.

Это значит, что если свидетель решит не отвечать на вопрос следователя, касающийся лично его, то он имеет на это полное право. На такой вопрос следователя в протоколе допроса необходимо указать примерно следующее: «Желаю воспользоваться своим правом не свидетельствовать против себя, членов семьи и близких родственников и отвечать на данный вопрос отказываюсь на основании ст. 27 Конституции».

- Стратегическую линию поведения на допросе (чистосердечные показания, отказ от ответов на ряд вопросов, лавирование) свидетель выбирает сам, исходя из сути расследуемого события, степени своего участия в деле, своего реального положения. Отказы от ответа на каждый отдельный вопрос со ссылкой на различные причины, требование вести допрос по-белорусски, ответы не по существу задаваемых вопросов, запись в протоколе процессуальных нарушений и т. п. приводят к конфликту со следователем. Но такие действия целесообразны, если последствия показаний могут быть тяжелее, чем последствия конфликта.

Общие же правила таковы: не надо торопиться с ответом, не следует много болтать, не надо лгать или пытаться переиграть следователя, не стоит идти без необходимости на конфликт. Ведь можно сказать: «Я точно не знаю», а можно: «Ничего я тебе не скажу!» Результат таких ответов одинаков, а возможные последствия для свидетеля разные.

ОБЫСК И ВЫЕМКА

Статья 210. Порядок проведения обыска и выемки

1. О проведении обыска и выемки следователем, органом дознания выносится постановление. 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 Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющих их обязанности.

2. Выемка в жилище или ином законном владении против воли собственника или проживающих в нем лиц проводится в соответствии с правилами части седьмой статьи 204 настоящего Кодекса.

3. В исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном обыске.

4. Обыск проводится с участием понятых. В необходимых случаях при обыске и выемке участвует специалист.

5. До начала проведения обыска или выемки следователь, лицо, производящее дознание, обязаны предъявить постановление об их проведении.

6. Приступая к обыску, следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия подлежащих изъятию орудий преступления, предметов, документов и ценностей, следователь, лицо, производящее дознание, вправе не проводить дальнейших поисков.

7. 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.

8. При проведении выемки следователь, лицо, производящее дознание, предлагают выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа в этом проводят выемку принудительно.

9. Обыск и выемка в жилище и ином законном владении, в помещениях организаций проводятся в присутствии лиц, указанных в частях восьмой и девятой статьи 204 настоящего Кодекса.

10. Обыск и выемка в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями, а также представительствами и учреждениями иностранных государств и международных организаций, которые в соответствии с международными договорами Республики Беларусь пользуются дипломатическим иммунитетом, а также в помещениях, в которых проживают сотрудники представительств и учреждений и их семьи, проводятся с соблюдением требований, установленных частями десятой и одиннадцатой статьи 204 настоящего Кодекса.

11. 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.

12. 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.

13. 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, подлежат изъятию независимо от их отношения к делу.

14. Изымаемые орудия преступления, предметы, документы и ценности предъявляются участвующим при этом лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска или выемки за подписями следователя, лица, производящего дознание, и других участвующих лиц.

15. Администрация организаций вправе в присутствии лица, производящего выемку, изготовить копии с изъятых документов и иных носителей информации. Об изготовлении копий и соответствии их изымаемым подлинникам производится отметка в протоколе выемки. Копии, не соответствующие изъятым подлинникам, являются недействительными.

В УПК объединены нормы, регулирующие особенности производства обыска, в одну комментируемую статью.

Основанием для производства обыска является наличие достаточных данных, позволяющих предположить нахождение в определенном месте объектов, указанных в ч. 1 комментируемой статьи, которые могут иметь значение для уголовного дела, т.е. для производства обыска (в отличие от выемки) не требуется точного знания объекта, подлежащего изъятию, или места его нахождения. Достаточные данные должны содержаться в процессуальных документах, фиксирующих сведения. Оценка этих данных должна предшествовать принятию решения о производстве обыска.

Обыск может быть произведен только после возбуждения уголовного дела, в любой момент расследования, сразу же после появления оснований к этому, что нередко имеет первостепенное значение для его эффективности.

Следует иметь в виду, что на производство обыска распространяются общие правила производства следственных действий, которые предусмотрены ст. 192 УПК.

Так, следователь, привлекая лиц к участию в обыске, удостоверяются в их личности, разъясняют им права и обязанности, а также порядок производства следственного действия.

Производство обыска в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства.

При производстве обыска могут применяться технические средства и использоваться научно обоснованные способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. Применение таких средств и способов другими участниками следственного действия допускается с разрешения следователя, лица, производящего дознание.

При проведении обыска ведется протокол, который составляется в ходе производства обыска или непосредственно после его окончания.

Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. Для обеспечения полноты протокола могут быть применены стенографирование, кино съемка, звуко- и видеозапись. Стенографическая запись, материалы кино съемки, звуко- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

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

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

Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвовавшим в производстве обыска. 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, переводчиком, специалистом, понятыми и другими лицами, участвовавшими в производстве обыска.

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

Некоторые рекомендации при участии в обыске.

1. Перед началом обыска важно ознакомиться с документами, на основании которых он будет проводиться. Прежде всего это:

- постановление о производстве обыска. Целесообразно выписать себе из этого документа факты, которые стали основанием для обыска, а также фамилии и должности следователя, который вынес постановление, и того, кто санкционировал проведение обыска. Кроме того, необходимо проверить наличие печати организации, в которой эта санкция была получена;

- служебные удостоверения тех, кто пришел проводить обыск. Можно потребовать их предъявления для указания точных данных об этих лицах в протоколе обыска. Также можно выписать данные об этих лицах на отдельном листе бумаги.

2. Требуйте присутствия при обыске адвоката (правозащитника, юриста), коллег. В том случае, если следователь официально не запретит пользоваться средствами связи – необходимо позвонить этим лицам и заявить ходатайство о привлечении их к участию в обыске в качестве либо ваших представителей, либо понятых.

3. Не впускайте в свою квартиру никаких «сопровождающих», которые не участвуют в проведении обыска. Только лица, указанные в протоколе обыска имеют право участвовать в его проведении.

4. Внимательно следите за тем, кто проводит обыск, не позволяйте обыскивать одновременно несколько помещений. Обыск должен производиться последовательно: сначала в одной комнате, потом — в другой и т. д.

5. Обращайте внимание на каждую изымаемую вещь, требуйте пояснения о том, с какой целью она изымается. Ни в коем случае не прикасайтесь к вещам, к которым не имеете отношения.

6. Если вы не согласны с чем-то, добивайтесь занесения ваших возражений в протокол. Только после того, как убедитесь, подпишите протокол обыска.

7. Потребуйте копию протокола обыска, которую лицо проводившее обыск обязано вам предоставить.

8. В случае использования в ходе обыска видеосъемки, укажите в протоколе обыска, что вы запрещаете использовать полученную в ходе обыска видеозапись где-либо, вне рамок уголовного дела, в рамках которого проходит обыск.

9. Если у вас есть незарегистрированное огнестрельное оружие, боеприпасы или взрывчатые вещества — вы можете добровольно сдать их перед обыском. Это станет основанием для освобождения от уголовной ответственности за хранение таких вещей (примечание к ст. 295 УК). Требуйте внесения в протокол обыска записи о добровольной сдаче вами этих предметов до начала обыска.