***Тема 1и2.doc***

**Тема №1: Сущность и задачи уголовного процесса, уголовно-процессуального права и науки уголовного процесса.**

1 Законность и правосудие.

Органы РФ действуют на основе законности, обеспечения охраны правопорядка, прав и свобод граждан, интересов общества и государства. Все (государство и граждане ) обязаны соблюдать конституцию РФ, ФЗ, иные законодательные акты и законы РФ и субъектов.

**Законность***-* хорошо продуманная система законов, точное и безусловное соблюдение и применение закона всеми государственными органами, учреждениями, общественными объединениями, должностными лицами и гражданами.

Основные черты законности

1. верховенство закона в системе нормативно-правовых актов.
2. общеобязательность требований закона
3. равная ответственность нарушителей закона
4. единство понимания и применения законов
5. неотвратимость ответственности за нарушение норм права.

Рассмотрение и разрешение судами уголовных дел т.е. дел о преступлениях есть необходимый способ, обязательный порядок осуществления правосудия по уголовным делам.

Уголовный процесс в части относящейся к деятельности суда, при рассмотрении уголовных дел обязательный необходимый порядок осуществления судом правосудия.

**Правосудие**- особый осуществляемый органами государственной власти вид государственной деятельности по рассмотрению гражданских, уголовных, административных конституционных дел на основании закона, от имени государства, в определенной процессуальной форме с целью охраны прав и свобод граждан, законных интересов общества и государства, обеспечения законности и предупреждения правонарушений.

Правосудие по уголовным делам осуществляется только в уголовном процессе. Основой процесса является законность. Процесс- подзаконная деятельность, основанная на законе и протекающая в соответствии с ним.

В области процесса законность выражается в точном применении и соблюдении уголовно-процессуальных норм, гражданско-процессуальных норм, административно-процессуальных норм и материальных правовых норм, уголовных и гражданских и иных законов.

Истоки правосудия в законности, закон первичен. Закон предоставляет, а правосудие гарантирует право.

2 Понятие и задачи уголовного процесса.

1. Правосудие охватывает не только деятельность по уголовным дела, но и по гражданским и административным делам.
2. Уголовный процесс охватывает нее только судебную деятельность, но и деятельность прокуратуры и органов расследования.

Черты правосудия - регламентирование законом формы осуществления правосудия. Порядок деятельности суда, прокуратуры, органов дознания, следствия, иных участников процесса есть процессуальный порядок, который по уголовным делам является уголовно-процессуальным порядком.

По вопросу понятия, сущности и содержания уголовного процесса идет полемика.

1. Карев, Кобликов, Лукашевич определяют уголовный процесс как деятельность государственных органов и иных участников процесса которая невозможна вне уголовно-процессуальных отношений.
2. Божьев Уголовный процесс - уголовно-процессуальные правоотношения отношения т.к. деятельность в уголовном процессе ограничена пределами установленных УПК прав и обязанностей участников уголовного процесса. Суть уголовного процесса - система уголовно-процессуальных правоотношений, содержанием которых являются действия их участников.
3. Строгович, Шпинев рассматривают уголовный процесс как деятельность и как правоотношения, но уголовно-процессуальная деятельность и уголовно-процессуальные правоотношения рассматривают как содержание и форму.
4. Элькинд. Уголовный процесс включает в себя 2 элемента:

УПР деятельность и УПР отношения. Соотношения между ними -это соотношение не между существенно различными и поглощающими друг друга явлениями, а находящимися в причинной, взаимообуславливающейся зависимости и во взаимопроникновении сохраняющими известную самостоятельность.

**УПР - регламентированная законом деятельность суда прокуратуры, органов дознания и др. органов и лиц, участвующих в возбуждении, расследовании, рассмотрении уголовных дел, исполнении приговоров, определении постановлений, а также система правоотношений, направленных на выполнение задач УПР.**

Истории известны следующие формы УПР:

* состязательная;
* инквизиционная (ординарная, экстраординарная, следственно-розыскная);
* смешанная (следственно-розыскная)
* частно-исковой процесс (на Руси)

Задачи УПР (ст.2 УПК)

1. Стадии УПР

В своем движении, развитии УПР проходит несколько стадий.

Стадия УПР относительно обособленная часть, определенное правовое образование которая характеризуется конкретными задачами УПР.

1. конкретным выражением принципов;
2. особым кругом участников;
3. спецификой УПР действий и правоотношений;
4. характером оформляющих их УПР актов.

Стадии связаны между собой общими задачами, принципами УПР в необходимой последовательности

Стадии УПР:

1.возбуждение уголовного дела

1. предварительное следствие
2. подготовительные действия к судебному заседанию
3. судебное разбирательство и вынесение приговора
4. кассационное обжалование и опротестование приговора
5. исполнение приговора
6. пересмотр дела в порядке судебного надзора
7. возобновление дела по вновь открывшимся обстоятельствам

Стадии делят на - обязательные (судебное разбирательство).

Факультативные: кассационное производство

**УПР деятельность, УПР функции.**

**УПР деятельность** - система действий совершаемых участниками УПР в целях выполнения своей роли и специального назначения. УПР деятельность тесно связана с уголовно-процессуальными правоотношениями. УПР протекает в строгом соответствии с УПР законом и направлен на выполнение задач уголовного процесса. УПР деятельность предполагает активное совершение действий.

По вопросу о понятии УПР функций существует несколько точек зрения:

П.С. Элькинд - специальная роль и назначение участников УПР.

М.С. Строгович - отдельные направления УПР деятельности.

Шимановский - УПР функции - основная обязанность участников УПР.

**УПР функция - специальная роль и назначение участников УПР, определяемые их ведущей обязанностью и целевым назначением прав, закрепленные в УПР законе и выраженные в отдельных направлениях УПР деятельности.**

УПР функции:

1.функция рассмотрения и разрешения уголовных дел;

1. функция прокурорского надзора и обвинения (надзор за органами предварительного расследования, в суде основная функция - обвинение);
2. функция защиты (защитник, обвиняемый, подозреваемый);
3. функция расследования (следователь);
4. вспомогательная функция (понятые, свидетели, эксперты);
5. побочная функция (гражданский истец, ответчик);

УПР правоотношения

Участники УПР деятельности являются субъектами УПР правоотношений, которые существуют в виде правоотношений.

Отличие УПР правоотношений от многих других общественных отношений в том, что эти отношения выступают не иначе как в форме правоотношений.

Особенности УПР отношений:

1. Выступают только в форме правоотношений;
2. Имеют ярко выраженный государственно-властный характер, т.к. являются результатом уже выраженного государственного веления и складываются при участии компетентных органов государства;
3. Находятся в неразрывной связи с уголовно-правовыми отношениями;
4. неразрывно связаны с УПР деятельностью в ходе которой они развиваются, изменяются и прекращаются;
5. Имеют особый круг субъектов связанных взаимными правами и обязанностями;
6. Взаимные права и обязанности субъектов определяются задачами УПР и функциями субъектов.

**УПР форма.**

Процессуальная форма является правовой формой государственной деятельности, специфической ее разновидностью, именно в УПР форме находит выражение УПР.

**УПР форма - точные детально установленные законом условия совершения, последовательность и порядок оформления УПР действий, а также закрепленная УПР правом структура УПР и его отдельных стадий.**

Процессуальная форма - не формальность, а необходимое условие для правильного расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел.

Назначение - должна способствовать достижению истины и обеспечению прав и законных интересов всех участников УПР.

Имеет место дифференциация уголовного судопроизводства:

* в районных судах дела рассматриваются единолично;
* дела подсудные краевым судам могут рассматриваться с участием присяжных заседателей;
* во всех судах кроме районных дела могут слушаться коллегией из 3 судей;
* усложненная форма - по делам о преступлениях несовершеннолетних и делам по применению принудительных мер медицинского характера;
* упрощенная форма - протокольная форма досудебной подготовки материалов;

Существенные признаки процессуальной формы:

1. процессуальная форма - способ осуществления и проведения законности в деятельности самих органов суда, прокуратуры, дознания и следствия.
2. процессуальная форма отвечает требованиям нравственности и имеет большое воспитательное значение;
3. строжайшее соблюдение ПР формы обеспечивает права и законные интересы участников ПР;
4. строгое и неуклонное следование процессуальной форме, которую устанавливает закон - необходимое условие правильного расследования, разрешения дела по существу, обнаружения истины;
5. единство ПР формы, что не исключает в определенных пределах дифференциацию;
6. строго определенная законодательная регламентация условий возбуждения уголовного дела, условия и последовательности проведения следственных и судебных действий ;
7. специфичность условий постановления решения по делу и правового режима принятого решения;
8. обрядность уголовного судопроизводства;

**Процессуальные гарантии.**

Для того чтобы уголовное дело было правильно расследовано и разрешено, чтобы по делу была установлена истина необходимы ПР гарантии.

**Процессуальные гарантии - установленная процессуальным законом система средств обеспечивающих по каждому уголовному делу правильное осуществление задач, а также охраняемых прав и законных интересов участвующих в деле лиц.**

УПР право представляет систему гарантий. Которые дают возможность гармонизировать частные и публичные интересы. Частное и публичное есть те противоположности в единстве и противопоставлении которых рождается истина.

**Публичный интерес** -есть официально признанный государством и обеспечиваемый правом интерес социальной общности, удовлетворение которого служит приоритетным условием и гарантией ее существования и развития.

Процессуальные гарантии рассматриваются в различных аспектах:

1. установление истины
2. прав и законных интересов личности и т.д.
3. Единство интересов правосудия и законных интересов личности определяет единство процессуальных гарантий. Все что служит установлению истины - служит гарантией прав личности.

Учитывая социальную ценность конкретных интересов личности государство берет их под правовую охрану. Законные интересы - это интересы признанные велениями или запретами государства, выражающего волю общества.

К процессуальным гарантиям относятся:

1. процессуальные нормы закрепляющие права и обязанности участников УПР;
2. принципы законности и процессуальные принципы;
3. различные процессуальные институты;
4. УПР форма;
5. деятельность участников УПР;
6. система проверки законности и обоснованности принятых решений;
7. система ПР принуждения и ПР санкций.

**УПР право и наука УПР.**

УПР право - это составная часть Российского права, регулирующего УПР. УПР регулирование - специфическая форма юридического воздействия государства на поведение участников общественных отношений, возникающих, развивающихся, изменяющихся и прекращающихся в сфере УПР.

Специфические признаки УПР права:

* предметом УПР регулирования являются общественные отношения, которые складываются в процессе расследования, возбуждения и разрешения дел о преступлении;
* метод УПР регулирования - особый процессуальный порядок приемы и условия производства как по делу в целом, так и его отдельных частей (стадий) и конкретных действий;
* УПР право, выраженная в системе правовых норм, установленных государством и обеспеченных силой государственного и общественного воздействия воля народа, направленная на регулирование общественных отношений в сфере УПР, особым УПР методом с целью наиболее эффективного осуществления задач УПР.

УПР право является составной частью Российского права и ему характерны все признаки Российского права.

Источники УПР права:

1. Международные правовые акты, договоры, 2. КРФ, 3.ФКЗ, 4. ФЗ, 5. УПК, 6. Иные законы и нормативно-правовые акты, 7. Постановления Парламента нормативного характера.

Социальная ценность УПР:

1. Обеспечивает правильное применение норм уголовного права;
2. Регламентирует цели, порядок и содержание деятельности государственных органов;
3. Обеспечивает возможность для установления истины по делу;
4. Содержит ПР гарантии прав личности;
5. Создает систему предупреждения преступлений;
6. Служит воспитанием граждан;

Предметом науки УПР является изучение закономерности познания общественно-опасного деяния, установление всех обстоятельств дела, необходимых для правильного разрешения дела по существу, в порядке строго регламентированном законом.

**Воспитательно-профилактическая функция УПР**

- представляет собой специальную деятельность, урегулированную нормами УПР права и направленную на предотвращение преступлений, иных правонарушений и аморальных проявлений, а также на воспитание граждан.

Содержание:

1. Строго и неуклонное соблюдение законов и норм нравственности всеми участниками УПР;
2. Точное и последовательное осуществление принципов УПР;
3. Показание нравственного и политического содержания УПР норм, а также конкретного уголовного дела;
4. Установление причин и условий, способствующих совершению преступления;
5. Принятие мер для их устранения;
6. Доведение смысла и содержания деятельности государственных органов в УПР для сознания участников ПР, всех присутствующих в зале и знающих о деле;
7. Формирование правильного общественного мнения вокруг совершенного преступления.

**Тема № 2: Уголовно процессуальный закон.**

Пост. пленума ВС РФ от 31.12.95 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия»

1. Понятие уголовно-процессуального закона. Уголовно-процессуальный закон и право.

Основным источником уголовно-процессуального права является уголовно-процессуальный закон.

***Закон*- это принятый в особом порядке первичный акт по основным вопросам жизни государства, непосредственно выражающий общую волю народа и обладающий высшей юридической силой.**

Если закон это документ обладающий высшей юридической силой, то право это система общеобязательных норм, «говорящих» о правах и обязанностях, ответственности, других юридических последствий обеспечиваемых государством.

Уголовно процессуальный закон -это направленный на достижение задач уголовного процесса акт высшего законодательного органа государственной власти устанавливающий порядок возбуждения, расследования, рассмотрения и разрешения уголовных дел и регулирующий уголовно процессуальную деятельность и отношения между участниками уголовного процесса путем наделения их правами и обязанностями. Уголовно процессуальный закон является формой уголовно процессуального права и одновременно выражает его содержание.

Законы определяющие порядок производства по уголовным делам:

1. Международные правовые акты, конвенции и т.п. закрепляющие общепризнанные принципы и нормы международного права и имеют отношение к производству по уголовному делу.
2. Международные договоры

а) официально опубликованные международные договоры РФ не требующие издания внутренних актов для их применения и действующие непосредственно

б) международные договоры РФ и соответствующие внутренние правовые акты принятые для осуществления положений указанных в международном договоре.

1. Конституция РФ
2. Конституции республик в составе РФ
3. федеральные конституционные и федеральные законы
4. основы законодательства и УПК - кодифицированные нормативно-правовые акты в которых собраны и приведены в систему предписаний уголовно процессуального права
5. другие законы изданные в соответствии с К РФ.
6. Суд разрешая дело применяет К РФ непосредственно. Суд первой или кассационной инстанции может обращаться в конституционный суд РФ с запросом о конституционности закона который применен или применим. О необходимости обращения суд выносит мотивированное постановление или определение. Решение Конституционного суда обязательны на всей территории РФ для всех органов, граждан и их объединений. Решение Конст. суда окончательное не подлежит обжалованию и вступает в законную силу немедленно после его провозглашения. Если Конст. суд признает норму неконституционной она перестает действовать немедленно, даже если не была изменена.

В соответствии с законом о судоустройстве верховный суд РФ изучает и обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику и дает руководящие разъяснения, по вопросам применения законодательства. Постановления являются ориентиром подлежащим обязательному учету в целях вынесения законных и обоснованных приговоров, решений и постановлений.

Недопустимость усиления наказания за ранее совершенное деяние может не иметь аналога в процессуальном праве.

Изменение правил получения доказательств т.е. изменение их процессуальной природы не может влечь признания недопустимыми полученных до изменения закона доказательств

Норма о процессуальных сроках всегда должна иметь обратную силу.

Принятие нового УПК преследует цели:

1. Гарантирование на всей территории РФ высокого уровня защищенности прав человека попавшего в сферу действия уголовного процесса.

1. Утверждение судебной власти как равноправного элемента системы сдержек и противовесов. Создание нормативной базы для обеспечения главенствующей роли суда в процессе.
2. Создание механизмов обеспечивающих верховенство права при осуществлении правосудия по уголовным делам.
3. Замена института народных заседателей или наряду с ним непосредственное участие присяжных заседателей в осуществлении правосудия.
4. Преодоление разрыва между официальным провозглашением ???? и практического судопроизводства.

Понятие и основные признаки норм уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальное право представляет собой совокупность норм которые содержаться или выражены в уголовно-процессуальном законе.

***Уголовно-процессуальная норма*- установленное государством общеобязательное правило поведения субъектов уголовно- процессуальных прав и обязанностей обеспеченных системой государственного и общественного воздействия и имеющих своей задачей эффективное осуществление уголовного судопроизводства.**

Признаки

1. Установлены государством т.е. сформулированы законодательным органом государства в соответствующих нормативных актах.
2. Общие правила поведения субъектов уголовно-процессуальных прав и обязанностей т.к. имеют ввиду неконкретно определенное действие, а неоднократно повторяющееся.
3. Уголовно-процессуальная норма обязательна для участников уголовного процесса. Своим общеобязательным воздействием норма охватывает не всех участников процесса, а только тех которых они непосредственно касаются.
4. Нормы обеспечиваются силой государственного принуждения.
5. Цель- наиболее эффективное осуществление задач уголовного процесса.

Нормы уголовного процесса осуществляются путем их применения (исполнения). Применение относится к исключительной компетенции органов государства.

Применение уголовного уголовно-процессуального закона по аналогии возможно:

1. Когда фактические обстоятельства дела хотя и не предусмотрены законам, но прямо вытекают из его основных положений
2. Аналогия применяется лишь в строгом соответствии с задачами уголовного процесса
3. С соблюдением всех принципов уголовного процесса
4. При условии полного и точного соблюдения всех процессуальных прав участников уголовного процесса.

????

**3. Виды и структура уголовно процессуальных норм.**

**4. Действие уголовно-процессуального закона во времени о пространстве ,по кругу лиц.**

ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу ФЗ, ФКЗ, актов палат парламента РФ»

**Alex2.*doc***

**Тема №3: Основные начала (принципы) уголовного процесса.**

Нормативный материал: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия».

Понятие, значение и система принципов уголовного процесса (далее ПУП).

По вопросу о понятии ПУП в литературе высказаны следующие точки зрения:

* Томин: ПУП – это основные, наиболее общие положения, руководящие идеи, независимо от того, получили они законодательное закрепление или нет.
* Добровольская: ПУП – это основные, наиболее общие положения, идеи, получившие свое закрепление в законе и не получившие такого закрепления, но вытекающие из ряда его норм.
* Якуб: ПУП – это основные, наиболее общие положения, закрепленные в качестве основополагающих начал, то есть руководящие нормативные требования, общие нормы.

(лат. Principium – основа)

Итак, **ПУП** – это юридически оформленные руководящие положения, закрепляющие наиболее общие и существенные свойства уголовного процесса, выражающие его подлинную демократическую сущность и направленность. Они носят императивный, властно-повелительный характер, содержат обязательные предписания, исполнение которых обеспечивается всеми правовыми средствами.

ПУП являются основными в том смысле, что они служат основой для всей системы уголовного процесса; характеризуют весь уголовный процесс в целом, определяют его формы и институты.

ЗНАЧЕНИЕ ПУП:

1. Они выражают демократизм и гуманизм уголовного процесса, определяют его сущность;
2. Определяют структуру и систему уголовного процесса;
3. Являются основой для дальнейшего совершенствования отдельных уголовно-процессуальных норм и институтов;
4. Являются базой для толкования и применения тех норм, уяснение которых вызывает определенные трудности на практике;
5. Позволяют обеспечить выполнение задач уголовного процесса.

Важнейшим свойством ПУП является их правовой характер. Все они закреплены в Конституции и УПК.

По своему содержанию ПУП объективны. Нормы уголовно-процессуального права отражают объективные закономерности.

Одновременно ПУП субъективны по форме юридического выражения (они являются результатом соответствующего волеизъявления законодателя).

Принципы подразделяются на:

* Общеправовые принципы, характерные для всего российского права;
* Принципы собственно процессуальные.
* Принципы, регулирующие организацию органов уголовного судопроизводства

(судоустройственные принципы)

* Принципы, которые являются в основном процессуальными.
* Принципы, типичные только для уголовного процесса;
* Принципы, общие для уголовного, гражданского, административного процессов.
* Принципы, находящие свое выражение во всех стадиях уголовного процесса;
* Только в некоторых стадиях уголовного процесса.

Сущность и значение отдельных принципов уголовного процесса.

1. **ПРИНЦИП ЗАКОННОСТИ (ст.ст. 15, 50 Конституции РФ).**

Органы государственной власти и местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения должны соблюдать Конституцию РФ и законы. Принцип законности состоит в том, что все правовые начала в цивилизованном обществе должны находить свое выражение в законе, который является юридическим ориентиром деятельности всех участников общественных отношений, и подлежат неукоснительному выполнению.

Принцип законности означает презумпцию правовой природы закона.

Принцип законности в уголовном процессе – это требования нормативного характера, обязывающие при возбуждении, расследовании, рассмотрении и разрешении уголовных дел руководствоваться законом; строжайшим образом соблюдать все без исключения правовые нормы.

Прежде всего, строго следовать закону должны органы государственной власти: суд, прокурор, следствие и дознание.

Особенность принципа законности – в нем находят свое воплощение все другие процессуальные принципы. Будучи косвенным выражением законности, остальные процессуальные принципы в то же время имеют свое собственное содержание и значение.

1. **ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ПРАВОСУДИЯ ТОЛЬКО СУДОМ (ст.ст. 32, 118 Конституции РФ, ст.ст. 13, 15 УПК).**

Правосудие по уголовным делам осуществляется только судом – органом судебной власти.

Судебная власть – это государственная власть, призванная (уполномоченная и обязанная) рассматривать и разрешать правовые конфликты, споры о праве в особом, законом предусмотренном порядке.

Данный принцип означает:

* особое положение суда среди иных органов государственной власти, его правомочия принимать решения, имеющие силу закона;
* отмена или изменение судебных решений может иметь место лишь в пределах судебной системы;
* исключительное право суда при осуществлении правосудия – признавать лицо виновным либо невиновным и применять наказание к виновному.

В суде 1й инстанции дела рассматриваются а) единолично, и

б) коллегиально:

* с участием присяжных заседателей;
* с участием народных заседателей;
* коллегией из трех профессиональных судей.

Рассмотрение дел в кассационном порядке осуществляется в составе трех членов суда; в порядке надзора – не менее трех членов суда.

1. **ПРИНЦИП НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И ПОДЧИНЕНИЯ ИХ ТОЛЬКО ЗАКОНУ.**

Данный принцип означает:

* при разбирательстве и разрешении судебных дел судьи руководствуются только Конституцией РФ и федеральными законами, следуют им и применяют их точно и неуклонно.
* устанавливая фактические обстоятельства дела, оценивая доказательства и разрешая дело по существу, судьи действуют по своему внутреннему убеждению, по своей совести (ст. 71 УПК).
* никто не может допускать вмешательства в разрешение судьями дел, понуждать судей к вынесению того или иного решения.

Гарантии независимости судей можно разделить на:

1. Правовые (политико-правовые).

* Разделение властей;
* Неприкосновенность судей;
* Их несменяемость;
* Требования, предъявляемые к судье;
* Строгая юридическая процедура осуществления правосудия;
* Тайна совещания судей;
* Ответственность за неуважение к суду и недопустимость вмешательства в деятельность суда

1. Социально-экономические.

* Материальное, социальное обеспечение судей;
* Материально-техническое обеспечение деятельности судов (создание всех условий для работы суда, оргтехника, символы судебной власти).

1. **ПРИНЦИП ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВОСУДИЯ НА НАЧАЛАХ РАВЕНСТВА ГРАЖДАН ПЕРЕД ЗАКОНОМ И СУДОМ (ст. 19 Конституции, ст. 14 УПК).**

Равенство установлено вне зависимости от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и других обстоятельств.

Ст. 136 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за нарушение равноправия граждан.

Равенство граждан перед законом и судом – это единое, неделимое понятие. Данный принцип выражается:

* в равном применении материальных законов ко всем гражданам;
* в том, что все граждане, участвующие в судопроизводстве, поставлены в одинаковые условия; их права и обязанности определяются только их процессуальным положением.
* В существовании в РФ судебной системы, обеспечивающие каждому гражданину справедливое и гласное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом.

1. **ПРИНЦИП НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЛИЧНОСТИ, ЖИЛИЩА И ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ ГРАЖДАН (Уважение личности, охрана прав и свобод граждан, ст.ст. 21-25 Конституции РФ, ст.ст. 11, 12 УПК).**

Личная (телесная и духовная) неприкосновенность представляет собой фактически складывающуюся и обеспечиваемую всем строем общественных отношений возможность личности распоряжаться собой.

Личная неприкосновенность – это фактическое состояние. А право неприкосновенности личности – это право гражданина на защиту от посягательств кого бы то ни было, связанное с обязанностью государственных органов и граждан воздерживаться от таких посягательств, а также с обязанностью государственных органов защищать личность от неправомерных посягательств.

Принцип неприкосновенности личности гарантирует граждан от незаконных и необоснованных задержаний, заключения под стражу, лишения свободы, незаконного вторжения в жилище и частную жизнь граждан, привлекаемых к участию в уголовном судопроизводстве.

Права неприкосновенности личности не лишается никто, даже преступник. Лишение свободы в качестве меры уголовного наказания возможно только по приговору суда, вступившему в законную силу, на срок, предусмотренный в уголовном законодательстве и указанный в приговоре.

Арест возможен только на основании судебного решения или с санкции прокурора (на 1.05.1999). Лицо, которое подверглось аресту, имеет право на обжалование и судебную проверку законности и обоснованности содержания его под стражей.

Субъектами обеспечения права граждан на неприкосновенность личности являются: суд (судья), прокурор, начальник места содержания под стражей (ст. 11 УПК).

Неприкосновенность личной (частной) жизни – это свобода уединения, свобода общения, тайна переписки, телеграфных и иных сообщений, телефонных переговоров, тайна ведения дневников и личных бумаг, тайна интимной и вообще частной жизни, медицинская (врачебная) тайна, тайна усыновления, адвокатская тайна.

По УК РФ устанавливается уголовная ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни и жилища, тайны переписки, телефонных переговоров, почтово-телеграфных и иных сообщений. Соответственно, суд, прокурор, следователь обязаны соблюдать тайну переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений, что означает:

1. Они не вправе по своему субъективному усмотрению, без должных оснований и соблюдения соответствующей процедуры, предусмотренной в УПК, знакомиться с перепиской, прослушивать и записывать телефонные переговоры.
2. Они не имеют права узнавать на законных основаниях содержание почтовых, телеграфных и прочих сообщений, разглашать эти сведения.
3. Осмотр и выемка корреспонденции возможны лишь после возбуждения уголовного дела и при наличии веских доказательств того, что ознакомление с корреспонденцией позволит установить существенные для дела обстоятельства, выяснить которые другим способом не представляется возможным.
4. Наложение ареста на корреспонденцию и выемка ее в почтово-телеграфных учреждениях может осуществляться только на основаниях и в порядке, установленных УПК. Причем арест, осмотр и выемка корреспонденции потерпевших и свидетелей, если они не переписывались с обвиняемыми и подозреваемыми, недопустима без их согласия.
5. Прослушивание телефонных и иных переговоров может иметь место при наличии следующих условий:

* Только в отношении подозреваемого (обвиняемого) или иных причастных к преступлению лиц. А в отношении потерпевших и свидетелей – только по их заявлению или с их согласия при наличии угроз в их адрес;
* Только по возбужденным уголовным делам;
* Процессуальным основанием прослушивания является судебное решение или постановление органа дознания или следователя с санкции прокурора;
* Фактическое основание – наличие достаточных оснований полагать, что в результате прослушивания будут получены сведения, имеющие существенное значение для дела;
* О проведенных прослушивании и записях составляется протокол;
* Прослушивание не может продолжаться более 6 месяцев. В решении должен быть указан срок прослушивания.

В соответствии с федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности», проведение оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права граждан, может иметь место лишь при наличии указанных в федеральном законе условий. (См. также Постановление Пленума ВС РФ от 31.10.1995 г.)

Гражданам гарантируется неприкосновенность жилища.

**Неприкосновенность жилища** – это правовое требование, распространяющееся на всех должностных лиц и граждан и состоящее в том, что никому не дозволено:

* Входить в жилище против воли проживающих в нем лиц;
* Оставаться в жилище при ясно выраженном требовании жильцов покинуть его;
* Следить в помощью технических и иных средств за тем, что происходит в жилище.

**ЖИЛИЩЕ** (согласно ст. 25 Конституции РФ) – это всякое помещение, предназначенное или приспособленное для постоянного или временного проживания людей. Это всякая жилая площадь, независимо от ее правового режима (муниципальное, приватизированное, кооперативное, ведомственное, служебное, общежитие и т. д.).

Кроме того, жилище понимается широко. Сюда относятся и хозяйственные постройки, личные гаражи, купе, каюты, земельные участки, прилегающие к дому и четко отделенные от окружающей местности.

Проникновение в жилище против воли проживающих в нем лиц возможно только в случаях, установленных федеральным законом или на основании судебного решения (ст. 25).

Законное проникновение в жилище возможно:

* При непредвиденных, чрезвычайных обстоятельствах;
* При защите правопорядка.

Следователь, прокурор, суд вправе входить в жилище против воли проживающих в нем лиц в следующих случаях:

* Для задержания преступника или реализации судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу;
* Для проведения различных процессуальных действий по месту жительства лица, которое должно в них участвовать, и только на основании и в порядке, установленном УПК.

1. **ПРИНЦИП ПУБЛИЧНОСТИ (ОФИЦИАЛЬНОСТИ) УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА (ст.ст. 2, 3, 45, 46 Конституции РФ, ст. 3, 20, 243 и др. УПК).**

(лат. ex officio – по должности).

Содержанием принципа публичности является активная деятельность государственных органов (дознания, следствия, прокуратуры, суда), направленная на раскрытие преступления, обнаружение и изобличение преступника, на принятие определенных мер к лицам, совершившим преступление. В силу принципа публичности компетентные органы государства обязаны в пределах своей компетенции возбуждать, расследовать, рассматривать и разрешать уголовные дела. Имеется в виду публичный, должностной характер действий следственных, прокурорских и судебных органов. Уголовное преследование и судебное рассмотрение уголовных дел производится в интересах граждан и общества государственными органами.

Исключением из принципа являются:

1) Дела частного обвинения (ч. 1 ст. 27);

2) Дела частно-публичного обвинения (ч. 2 ст. 27).

3) Если деяние, предусмотренное ст. 23 УК РФ, причинило вред исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества и государства, привлечение к уголовной ответственности осуществляется по заявлению руководителя этой организации или с его согласия (ст. 271 УПК).

В литературе предлагается расширить частные начала в уголовном процессе. Так, предлагается реализовать в РФ идею восстановительного правосудия, то есть применение адресных программ и механизмов возмещения ущерба, в которых бы учитывались эти правонарушения; личность правонарушителя; характер причиненного ущерба и т. д. при применении обвиняемого с потерпевшим (ст. 9 УПК в каком-то смысле).

1. **НАЦИОНАЛЬНЫЙ ЯЗЫК СУДОПРОИЗВОДСТВА (ст.ст. 27, 68 Конституции РФ, ст. 17 УПК, Закон РФ "О языках народов РФ").**

Данный принцип является конкретным выражением национальной политики государства в области судопроизводства.

Судопроизводство ведется на русском языке или на языке республики в составе РФ, автономной области, автономного округа или на языке большинства населения данной местности.

Суть принципа:

* Участвующим в деле лицам, не владеющим языком судопроизводства, обеспечивается право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства, знакомиться со всеми материалами дела, выступать в суде на родном языке;
* Обеспечивается возможность пользоваться услугами переводчика в порядке, предусмотренном УПК;
* Следственные, судебные документы, в соответствии с порядком, установленным УПК, передаются обвиняемому в переводе на его родной язык или на другой язык, которым он владеет.

1. **ПРИНЦИП ГЛАСНОСТИ (ст. 123 Конституции РФ, ст. 18 УПК).**

Гласность уголовного процесса - это руководящие положения, закрепленные в Конституции РФ, иных нормах права, выражающее одно из демократических направлений развития политической системы общества и представляющее собой правовое требование доступности хода и результата расследования и рассмотрения уголовных дел для общественного ознакомления и обсуждения в целях:

* Обеспечения прав и свобод граждан;
* Установления истины;
* Воспитательно - предупредительного воздействия уголовного процесса.

Социально-политическое значение гласности уголовного судопроизводства является:

1. Важнейшим средством демократизации уголовного процесса;
2. Одной из гарантий прав и законных интересов граждан в уголовном судопроизводстве;
3. Мощным рычагом перестройки в работе суда и правоохранительных органов.

Воспитательно-профилактическое значение проявляется в выполнении задач нравственного, правового и политического воспитания граждан.

Процессуально гласность способствует:

1. Более полному, всестороннему и объективному исследованию всех обстоятельств дела;
2. Осуществлению иных принципов процесса;
3. Повышению качества и эффективности процесса.

Принцип гласности свойственен стадиям судебного разбирательства, кассационного производства, исполнения приговора, надзорного производства и возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

В стадии предварительного расследования гласность ограничена.

Судебная проверка законности и обоснованности ареста или проверка срока содержания под стражей (ст. 2202 УПК) также происходит с ограничением гласности.

Предварительное слушание, которое проводится при назначении дела с участием присяжных заседателей, также проводится в закрытом заседании (ст. 432).

Закрытое судебное разбирательство допускается по мотивированному определению суда по делам:

* по которым требуется сохранить государственную тайну;
* о преступлениях лиц, не достигших 16-ти лет;
* о половых преступлениях;
* в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц;
* когда это требуют интересы обеспечения безопасности потерпевшего, свидетеля или других участвующих в деле лиц, а также членов их семей или близких родственников;
* в других случаях (неразглашение криминологических методов раскрытия преступления; исследование всех видов тайн).

(!) Но приговоры судов во всех случаях провозглашаются публично.

(Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера».

1. **ПРИНЦИП ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПОДОЗРЕВАЕМОМУ И ОБВИНЯЕМОМУ ПРАВА НА ЗАЩИТУ (ст.ст. 45, 46, 48 Конституции РФ, ст. 19 УПК).**

Здесь обвиняемый понимается широко: не только собственно как обвиняемый, но и как подсудимый, и как осужденный.

Право на защиту имеют все (осужденный, подсудимый, обвиняемый).

Право обвиняемого (подозреваемого) на защиту – это совокупность процессуальных прав, которую закон предоставляет обвиняемому для защиты от предъявленного ему обвинения, а подозреваемому – для опровержения обстоятельств, послуживших основанием для задержания или ареста, и которые они используют для оспаривания обвинения (подозрения), предоставления доводов и доказательств в оправдание для смягчения ответственности и защиты юридически охраняемых (законных) интересов.

Суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание, обязаны обеспечить подозреваемому (обвиняемому) возможность защищаться не запрещенными законом средствами и способами, а также охранять их личные и имущественные права.

Содержание права на защиту включает в себя:

1. Все процессуальные права подозреваемого (обвиняемого);
2. Все права защитника (обвиняемого, подозреваемого).

В предмет защиты обвиняемого входит:

1. Его субъективные интересы (как законные, так и незаконные);
2. Его нарушенные субъективные права (реально и мнимо нарушенные).

В предмет права обвиняемого на защиту входят:

* Законные субъективные интересы обвиняемого;
* Его реально нарушенные субъективные права.

Должностные лица обязаны обеспечить те интересы и права, которые входят в предмет права на защиту.

Принцип обеспечения обвиняемому права на защиту включает в себя:

1. Закрепленные в законе обязанности государственных органов, направленные на защиту прав и законных интересов обвиняемого, а также на разъяснение и обеспечение осуществления обвиняемым всех своих прав;
2. Закрепленные в законе средства для осуществления обвиняемым возможности добиваться восстановления своих прав и законных интересов, ставить вопрос об ответственности соответствующих должностных лиц, нарушивших его права (ходатайства, жалобы);
3. Закрепленные в законе средства защитника для установления обстоятельств в пользу обвиняемого.
4. **ПРИНЦИП ПРЕЗУМПЦИИ НЕВИНОВНОСТИ (ст. 49 Конституции РФ)**

Этот принцип является преломлением в сфере права более широкого социально-этического принципа, согласно которому граждане в своем большинстве заинтересованы в поддержании порядка, добровольно соблюдают требования законности, не совершают правонарушений, бережно относятся к таким ценностям, как честь, свобода и достоинство личности.

Важнейшее значение принципа презумпции невиновности заключается в том, что он обусловливает установление объективной истины по делу, обязывает непредвзято, объективно исследовать все обстоятельства дела независимо от уличающего обвиняемого материала и субъективного убеждения в его вине.

1. **ПРИНЦИП СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ И РАВНОПРАВИЯ СТОРОН (ст. 123 Конституции РФ, ст. 245 УПК).**

Перечисленные в ст. 245 УПК участники процесса отличаются от других участников процесса тем, что они:

* имеют самостоятельный процессуальный интерес, являющийся противоположным по своей непосредственной направленности;
* используют различные методы и способы осуществления своих процессуальных функций.

Перечисленные участники имеют равные процессуальные права; но равным процессуальным правам не соответствуют равные процессуальные обязанности (ст.ст. 51, 248 УПК).

Понятие состязательности большинство ученых понимает следующим образом:

* В судебном разбирательстве обвинение, защита и разрешение дела отделены друг от друга и не могут осуществляться одним и тем же органом или должностным лицом;
* Государственный и общественный обвинители, подсудимый, защитник, общественный защитник, потерпевший, гражданский истец и их представители участвуют в судебном разбирательстве в качестве сторон.

Стороной является тот участник процесса, который выступает перед судом как носитель или представитель определенных законом интересов и который обладает процессуальными правами для отстаивания этих интересов, для обоснования своих требований и подтверждения и оспаривания утверждений других участников процесса (противной стороны);

* Стороны пользуются равными правами представлять доказательства, участвовать в их исследовании, заявлять ходатайства, высказывать свое мнение по любому вопросу, имеющему значение для дела.

1. **ВСЕСТОРОННОСТЬ, ПОЛНОТА И ОБЪЕКТИВНОСТЬ ИССЛЕДОВАНИЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ ДЕЛА (ст. 20 УПК).**

Данный принцип определяет объем и направленность процессуальной деятельности государственных органов по раскрытию преступлений, а также характер деятельности государственных органов.

Данный принцип – это основополагающее начало, выражающее обязанность суда, прокурора, следователя, дознавателя тщательно исследовать все обстоятельства, имеющие значение для дела, собирать, использовать, проверять и оценивать такую совокупность относимых доказательств, которая гарантирует достоверность выводов о наличии или отсутствии данных обстоятельств.

**Всесторонность** – это собирание, исследование обстоятельств и доказательств, как обвинительных, так и оправдательных, как отягчающих, так и смягчающих вину, тщательный учет и оценка всех возможных версий, то есть исследование со всех сторон.

**Полнота** – это выяснение всех обстоятельств и доказательств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения уголовного дела (ст. 68 УПК).

Грань различия между всесторонностью и полнотой заключается в качественно-количественной характеристике, а не в том, что понятием всесторонности охватываются все обстоятельства и доказательства, необходимые для правильного разрешения дела, а понятием полноты – исследование доказательств, установление обстоятельств, которые входят в предмет доказывания.

**Объективность** – правовое и нравственное требование, предъявляемое к уголовно-процессуальному доказыванию.

Объективность означает беспристрастность, непредвзятость, добросовестность при собирании и оценке доказательств, познании обстоятельств дела в соответствии с действительностью.

Объективность обеспечивается правом отвода (ст.ст. 59-671 УПК).

1. **УЧАСТИЕ ОБЩЕСТВЕННОСТИ (ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ГРАЖДАНСКОГО ОЩЕСТВА) В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ (СТ. 250 УПК).**

Участие общественности необходимо для более полного и быстрого установления всех обстоятельств дела, для более объективного его расследования и разрешения, для реализации гласности в уголовном процессе.

Формы участия общественности в уголовном процессе:

1. Помощь общественности в расследовании и раскрытии преступлений, розыске лиц, их совершивших, выявлении, устранении причин и условий совершения преступлений;
2. Применение общественного поручительства как одной из мер пресечения;
3. Участие в судебном разбирательстве общественных обвинителей и защитников;
4. Право любого гражданина, организации, учреждения, предприятия на предоставление доказательств;
5. Участие представителей учебно-воспитательных учреждений по делам о несовершеннолетних;
6. Передача на воспитание общественности условно осужденных.
7. **ПРИНЦИП НЕПОСРЕДСТВЕННОСТИ (ст. 123 Конституции РФ, ст. 240, 301 УПК).**

Под непосредственностью в уголовном процессе понимается знание, основанное на получении сведений о преступлении из разных источников. Непосредственность начинается не с самих фактических обстоятельств преступления, а с источников сведений о нем (по возможности первоисточников).

Принцип непосредственности заключается в том, что следователь и суд воспринимают и оценивают доказательства непосредственно, без промежуточных звеньев. В соответствии с этим принципом суд должен вызвать в судебное заседание подсудимого, заслушать объяснения, а рассмотрение дела в отсутствие подсудимого допускается в исключительных случаях (ст. 246 УПК).

Суд, разрешая дело, следователь, рассматривая его, должны сами проверить все доказательства и основывать свои выводы по делу лишь на тех доказательствах, которые были ими проверены.

Для обеспечения непосредственности очень важно установление в законе твердых пределов, в которых допускается оглашение в судебном заседании данных, полученных на предварительном следствии (ст. 281 – полученных от подсудимого, ст. 286 – от свидетеля).

Принцип непосредственности на стадии предварительного расследования действует не так широко, как в стадии судебного разбирательства, ибо следователь может воспринимать не все доказательства, которые послужили основой для вывода (следственные поручения, и т. д.)

В силу принципа непосредственности судебное разбирательство происходит непрерывно и в неизменном составе суда (ст. 240, 241).

1. **УСТНОСТЬ (ст. 240, 301 УПК).**

Устность состоит в том, что все доказательства, имеющие значение для дела, в судебном заседании подвергаются устному обсуждению, все участники процесса дают суду устные и объективные показания.

Суд основывает приговор только на тех данных, которые были расследованы и обсуждены и судебном заседании. Суд обязан допросить подсудимого, потерпевшего, свидетелей, экспертов, огласить протоколы и иные документы.

В отношении устности закон не допускает никаких отступлений и ограничений. Данный принцип действует ограниченно лишь в стадии предварительного расследования.

Принцип устности означает форму общения между судом, следователем и участвующими лицами и средство выражения познавательной деятельности.

Принцип устности, таким образом, является способом восприятия доказательств по делу.

Устность – это гарантия непосредственности, так как устное изложение устраняет преграды между судом и источником информации.

Устность процесса может быть наиболее обеспечена и осуществлена полностью лишь тогда, когда она соединена с непосредственностью.

1. **Нравственные начала уголовного судопроизводства.**

Нравственные находят выражение в его принципах. Правовые принципы имеют нравственную основу. В ней выражаются определенные нравственные требования, этические нормы, действующие в обществе.

Судебная этика – это наука о применении общих норм нравственности в специфических условиях деятельности судей, прокуроров, адвокатов, об осуществлении нравственных принципов и требований в расследовании, рассмотрении и разрешений уголовных и гражданских дел.

**Нравственные принципы уголовного процесса:**

1. Принцип гуманизма означает уважение к человеку, чуткое и внимательное отношение к нему;
2. Принцип объективности – требование поступать по совести, которое подсказывает образ действия в уголовном процессе;
3. Принцип справедливости – необходимость неустрашимо, честно и бескорыстно служить закону, правде и истине;
4. Принцип идейности означает преданность своему делу, профессиональному долгу, что обязывает юристов постоянно и неуклонно обеспечивать строгое соблюдение и правильное применение законов, выполнение задач уголовного процесса, принятие законных, обоснованных решений и избрание законных, обоснованных позиций по делу.

***Тема4.doc***

**Тема № 4: Участники Уголовного процесса**

Понятие и классификация.

По вопросу отнесения к участникам уголовного процесса существует несколько точек зрения:

1. Чинцев, Каев – те которые перечислены в главе 3 УПК.
2. Строгович Давыдов – те кто перечислен в гл. 3 и гос органы.
3. Ракунов – все лица участвующие в возбуждении, расследовании, рассмотрении и решении дела.

Точка зрения Макаровой – участники процесса это все лица которые путем использования предоставленных им законом прав и обязанностей осуществляют определенные уголовно-процессуальные действия и вступают в между собой в различные правоотношения в процессе реализации своего правового статуса.

**Исходя из различных функций и задач участников уголовного процесса можно квалифицировать различным образом:**

1)Гос. органы – суд, прокуратура, следователь, начальник следственного отдела, орган дознания, лицо производящее дознание. Дознание – все лица осуществляющие правоприменительную деятельность...............

2)Лица представляющие интересы гражданского общества – представитель общественности, общественный обвинитель, общ. Защитник и лица из ст. 400.

3)Лица отстаивающие в процессе определенный имущественный интерес – гражданский истец, ответчик. Они имеют определенный интерес и могут заявлять претензии возражать против претензий других лиц.

4)лица представляющие интересы других участников. Своего интереса в деле не имеют, выступают в процессе для защиты интересов других лиц.

5)Лица, которые самостоятельного или представляемого интереса, но привлечены для участия в деле для исполнения возложенных на них обязанностей – свидетель, эксперт, понятые и др.

Каждый участник процесса занимает определенное процессуальное положение и выполняет определенные функции, реализует права и выполняет обязанности.

Определяющую и решающую роль в исходе уголовного процесса играет ................................... участников процесса которые имеют единые цели и задачи, что не означает единство способов их разрешения.

**ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ.**

(Суд – ст. 118-122 Конституц. РФ)

Суду принадлежит руководящая роль в рассмотрении и разрешении уголовных дел.

Главная функция суда осуществление судебной власти в форме ??правосудия??.

Главная функция рассмотрение и разрешение дел, которая заключается в проверке и оценке собранных по делу доказательств и принятия решения о виновности либо невиновности лиц и о наказании в случае виновности.

Процессуальное положение суда характеризуется полной независимостью и подотчетности только Конституции и федеральным законам. Суду предъявляются следующие требования:

* неизменность состава заключается в том, что бы в рассмотрении дела участвовали те судьи, которые в установленном законом порядке признаны в качестве судебных заседателей;
* в составе имелось предусмотренное законом количество судей и заседателей, которые участвовали в рассмотрении дела от начала и до конца;
* в составе суда не было лиц прямо или косвенно заинтересованных в исходе дела;
* компетентность суда – что бы каждый суд рассматривал дела руководствовался законом ???????
* беспристрастность суд в целом и отдельные судьи не были ....................., исследуемых по делу доказательств ..............................., для этого необходимо:

1. строгое соблюдение правил об отводах и самоотводах (59-62);
2. обеспечение всех участников ....................... угол. судопроизводства;
3. правильное руководство разбирательством дела, направленное на осуществление задач уголовного судопроизводства.

Судебная власть не должна зависеть от вмешательства государственной политики. ........................ ???

**Прокурор**

(ст.125 К РФ, 25 УПК, ФЗ «О прокуратуре»)

По вопросу официализации????? прокурора в литературе следующ. точки зрения:

1. Орган уголовного преследования, обвинительной? власти, осуществляющий руководство в предварительном расследовании и последующим обвинением в суде, лишенный надзорных полномочий.
2. Прокурор рассматривается в качестве универсального правового инструмента, который осуществляет всеобъемлющий надзор в том числе и в уголовном процессе. В уголовном процессе прокурор осуществляет следующие функции:

* надзор за исполнением законов органами дознания;
* орган осуществляющий оперативно розыскную деятельность.

Уголовное преследование, возбуждение и расследование уголовного дела в процессе, а также поддержка обвинения в суде + обязательно опротестование не вступивших в законную силу необоснованных актов по уголовному делу.

Правовой надзор в судебном процессе осуществляется в уголовно процессуальной форме. Прокурор не может выходить за пределы имеющихся правовых процессуальных требований.

**Ченцов** - уголовное преследование начинается с момента возбуждения уголовного дела.

**Строгович** – уголовное преследование и обвинение идентичны с актом возбуждения, уголовного преследования, актом привлечения лица в качестве обвиняемого.

**Функции прокурора:**

1. В предварительном расследовании:

* надзор за законностью возбуждения, расследования уголовного дела.
* Уголовное преследование.

1. В суде:

А) уголовное преследование в форме поддержки обвинения,

* в суде прокурор излагает свою позицию по делу, он обязан отказаться от обвинения если оно не нашло подтверждения,
* вправе обращаться в суд с заявлениями о защите прав других лиц если это требуется.

Б) прокурор вправе приносить в вышестоящий суд ............................, прошение в порядке надзора на судебное решение вступившее в законную силу.

**Прокурорский надзор** – это деятельность состоящая в выявлении правонарушений устанавливающих виновных.

Широко распространено деление наделение в материальном смысле – совокупность ............................ .................... ............................... .............. процессуальном смысле – деятельность компетентных органов направленная на изобличение обвиняемого в совершении преступления.

Обвинение, утверждение о совершении правонарушения конкретным лицом, которое облагается в определенную уголовно правовую форму (постановление, обвинительное заключение, обвинительная речь, протест), а также .................................................на изобличение преступников совершивших

-

-

-

В зависимости от того от чьего имени поддерживается обвинение бывает:

* гос. прокурор;
* Общественный (представитель общественного обвинения);
* Частным (потерпевший, представитель).

По **характеру уголовного правонарушения** применительно к уголовному судопроизводству различают следующие виды обвинения:

1. Публичное (не зависит от жалобы лица);
2. Частно – публичное;
3. Частное.

Прокурор осуществляет государственное – публичное обвинение, но может также участвовать и в частно – публичном , и частном.

Органы расследования.

УПК предусмотрены 2 группы органов расследования:

1. Орган дознания;
2. Орган предварительного следствия.

Под **органом дознания**, понимается должностное лицо государственного учреждения относящегося к исполнительно – распорядительной системе государства, уполномоченные на осуществление дознания, и иной предусмотренной законом уголовно процессуальной деятельности.

Дознание и дознаватель – это управомоченный административный орган государства, сочетающий оперативно – розыскную, исследовательскую деятельность. Направленная на раскрытие преступлений, розыски изобличение виновных. Для органов дознания расследование является не основной, а дополнительной функцией. Основная деятельность проходит в административно управленческой сфере деятельности.

В области борьбы с преступностью две задачи:

*Предупреждение и пресечение преступлений общественности и порядка.*

Характерной особенностью является сочетание оперативно розыскных мероприятий и следственных действий в целях обнаружения преступления и лиц его совершивших. Орган дознания в уголовном процессе выполняет функции: раскрытие, предупреждение и пресечение преступлений.

**Орган предварительного следствия (ОПС)**

Предварительное расследование осуществляется должностными лицами государства, следователями. Они осуществляют деятельность по расследованию и предупреждению преступлений. Органами предварительного следствия являются – следователь, прокурор, ОВД, ФСБ, ФСНП.

Задачи следователя – быстрое и полное раскрытие преступление, изобличение лиц привлеченных в качестве подозреваемых, для обеспечения иных условий при которых каждое лицо совершившее преступлениебудет привлечено к ответственности в соответствии с законом.

На следователе лежит обязанность по каждому уголовному делу – всестороннее, объективное исследование обстоятельств дела - собранных исчерпывающих и проверенных доказательств.

Следователь выполняет функцию расследования т.к. главное его назначение состоит в том чтобы всесторонне, полно, объективно установить и исследовать все обстоятельства дела.

Следователь самостоятельная фигура наделенная широкими полномочиями и широкими правами для изобличения лиц совершивших преступление, а также обязанностями – вести следствие на основании закона с соблюдением прав и законных интересов.

Начальник следственного отдела действует в пределах своей компетенции. Осуществляет контроль за своевременным рассмотрением дел следователями, за деятельностью следователей по раскрытию и предупреждению преступлений, за обеспечением наиболее полного, всестороннего производства предварительного следствия, однако начальник следственного отдела не осуществляет надзор за следователями, он не может и не должен подменять прокурора. Начальник следственного отдела координирует деятельность следователей.

1. **ИНЫЕ УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА.**

**Обвиняемый** (ст. 47-50 Конституции, 46 УПК)

Обвиняемый лицо в отношении, которого собранны доказательства дающие основания для его обвинения в совершении преступления. И которого возможно на основании этих доказательств, в установленном законом порядке вынесено постановление о привлечении этого лица в качестве обвиняемого.

Обвиняемый появляется в процессе в стадии предварительного расследования. По делам частного обвинения, по делам с протокольной досудебной подготовкой материалов расследования обычно обвиняемый появляется после постановления о возбуждении уголовного дела. Обвиняемый выполняет уголовно процессуальную функцию защиты – утверждение невиновности или меньшей виновности обвиняемого, которая облагается в определенную процессуальную форму (речь, последнее слово и т.п.), а также процессуальная деятельность, которая направлена на выяснение обстоятельств оправдывающих обвиняемого, и оказание обвиняемому необходимой юридической помощи.

Обвиняемый активный участник процесса обладающий широким кругом процессуальных прав, пользующийся правом на защиту в ходе всего производства по делу. Обвиняемого нельзя отождествлять с виновным. Обвиняемому предъявляется обвинение, но виновен ли он правомочен решать только суд.

***Права****:*

* Знать в чем обвиняется – обязанность следователя ознакомить с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого в указанные в законе сроки;
* Давать объяснения по предъявленному обвинению, отказаться от дачи показаний (отказ от дачи показаний не может служить доказательством вины и не учитывается при назначении наказания ППВС от 29.06.96)
* Представлять ходатайства, и доказательства (ходатайства с просьбой произвести те или иные процессуальные действия)
* Обжаловать в суд законность и обоснованность ареста, срока содержания под стражей и т.д.
* Знакомится со следственными действиями, с материалами направленными в суд => знакомится со всеми материалами дела.
* Обвиняемый, содержащийся под стражей имеет право свидания с защитником родственниками и иными лицами.
* Иметь защитника с момента указанного в законе.
* Заявлять отводы широкому кругу лиц.
* Приносить жалобы на действие суда, прокурора и т.д. (ст.212, 218-220,225).
* Защищать свои законные интересы всеми способами и средствами не запрещенными законом.
* Подсудимый имеет право на последнее слово.
* Право на восстановление нарушенных прав, возмещение ущерба и компенсация морального вреда (незаконное осуждение, незаконное привлечение к уголовной ответственности и т.д.).

***Обязанности обвиняемого:***

* Являться по вызову органов дознания, следствия, суда.
* Не выезжать из определенного места жительства в случае избрания меры пресечения – подписка о невыезде.
* Не прибегать к противозаконным средствам защиты.
* Выдавать предметы и документы во время проведения обыска, выемки.
* В установленном законом порядке проходить освидетельствование и передавать образцы для исследования.
* Соблюдать порядок в судебном заседании.

***Законными интересами обвиняемого являются:***

* Недопустимость привлечения к уголовной ответственности, осужденного за деяние которого он не совершал.
* Стремление не быть привлеченным к уголовной ответственности за совершение более тяжкого деяния нежели он совершил.
* Стремление быть привлеченным к уголовной ответственности только за то преступление которое он совершил и все обстоятельства которого установлены в результате всестороннего, полного, объективного расследования в судебном разбирательстве.
* Стремление быть справедливо наказанным с учетом всех смягчающих и оправдывающих обстоятельств.
* Стремление обеспечить охрану своих личных неимущественных прав в уголовном процессе.
* Стремление не подчиняться незаконным мерам принуждения.
* Стремление к возмещению ущерба и денежной компенсации, морального вреда, причиненного незаконными действиями государственных органов осуществляющих производство по делу.

**ПОДОЗРЕВАЕМЫЙ**

Подозреваемым признается лицо в отношении, которого есть предположение что он принимал участие в совершении преступления.

Определяется посредством оперативно розыскной деятельности – лицо в отношении которого имеется оперативная информация, данные, которые могут служить основанием для принятия определенных мер с целью пресечения, раскрытия совершенного преступления.

Лицо в отношении которого имеются данные о совершении им преступления, но не достаточные для привлечения его в качестве обвиняемого с предъявлением ему обвинения, но вызывающее необходимость незамедлительного принятия к нему мер пресечения или задержания.

Отличается от обвиняемого тем, что по обстоятельствам дела еще не может быть предъявлено обвинение т.к. еще не выяснены необходимые для этого факты, несобранны и не проверенны необходимые доказательства, однако то что выяснено не позволяет оставить данное лицо на свободе т.к. это лицо представляет опасность общества, либо может мешать нормальному ходу следствия.

Подозреваемый как участник уголовного процесса приобретает права и несет обязанности в силу определенного правового акта (протокола или постановления о задержании, постановления об избрании меры пресечения, до предъявления обвинения).

Задержание должно происходить только при наличии указанных в законе оснований и с соблюдением установленного законом порядка (ст. 22 Конституции, 122 УПК).

**Закон допускает 3 вида задержания:**

1. Административное.
2. Уголовно процессуальное.
3. Во время исполнения приговора.

В литературе существует 2 мнения о процессуальной природе задержания: 1 - Мера уголовно процессуального задержания, 2 – Мера принуждения и следственные действия.

Задержание мера уголовно процессуального принуждения выражающаяся в лишении свободы путем помещения лица в места содержания задержанных, которая применяется органами дознания, следователем в случае не терпящем отлагательства в целях выяснения причастности подозреваемого и разрешения вопроса о заключении под стражу и выступает в качестве кратковременного начального этапа до получения санкции прокурора, судебного решения, обвинения

Под основаниями задержания следует понимать совокупность обстоятельств, которые связаны с возможностью и необходимостью его применения. Основаниями задержания являются фактические данные позволяющие заподозрить лицо в совершении преступления за которое ему может быть назначено наказание в виде лишения свободы, кроме этого необходимо установить одно из оснований перечисленных в ст. 122.

Под иными основаниями следует понимать сведения поступившие в орган предварительного следствия или следователю от граждан, учреждений предприятий должностных лиц или других заинтересованных лиц о преступлениях. Данные обстоятельств места происшедшего, показания лиц являющихся очевидцами. Иные данные могут использоваться как основания лишь при совокупности с основаниями указанными в законе.

Применение мер пресечения к подозреваемому до предъявления обвинения возможно только в исключительных случаях при наличии оснований и соблюдением указаний закона на срок не более 10 суток, после чего подозреваемому либо предъявляется обвинение либо снимается мера пресечения.

*ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПОЛОЖЕНИЯ ПОДОЗРЕВАЕМОГО.*

* Как участник уголовно – процессуальной деятельности он характерен для дознания и предварительного следствия.
* Время в течение, которого лицо фигурирует как подозреваемый, ограниченно 10 сутками.

Права подозреваемого регулируются ст.17, 52, 123, 64 – 67, 70, 76, 164, 169, 179, 183, 188 и другими.

С момента задержания подозреваемый вправе иметь свидания с защитником, родственниками и другими лицами.

Перед допросом подозреваемому разъясняются его права о чем делается отметка в протоколе.

***Обязанности подозреваемого:***

1. являться по вызову следствия;
2. не мешать ходу расследования.

Подозреваемый имеет право на защиту, т.е. имеет право защищать свои личные и имущественные права. В случае задержания его права разъясняются ему при задержании.

**Защитник.** (ст. 48 Конституции и Положение об адвокатах)

Защитник – это такой участник уголовного процесса, который обязан всеми законными средствами выяснить обстоятельства, оправдывающие и снимающие обвинение с подсудимого и оказывать ему юридическую помощь.

В качестве защитника выступают – адвокаты. Статья 47 УПК помощник адвоката не может быть защитником.

1. Адвокат - член коллегии адвокатов допускается к участию в деле на основании ордера выданного юридической консультацией и необходима копия лицензии.
2. Представители профсоюзов и других общественных объединений выступают в суде в качестве общественных защитников.
3. Близкие родственники, законные представители и другие лица участвуют в деле на основании решения судьи или постановления судьи.

*В зависимости от того кто выступает в качестве защитника существуют 4 вида защиты:*

* Личная (сам лично);
* Профессиональная (адвокат);
* Осуществляемая профсоюзом и другим общественным объединением;
* Близкие родственники законные представители и другие лица.

Защитник допускается к участию в деле по всем делам с момента предъявления обвинения, в случае задержания или избрание меры пресечения (заключение под стражу) – с момента составления протокола о задержании или постановления о применении меры пресечения.

Ст. 49 устанавливает случаи обязательного участия защитника при производстве дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства. Если по делу в котором участие защитника обязательно, а защитник не приглашен следователь, прокурор, или суд обязаны обеспечить участие защитника в деле. Обвиняемый должен быть обеспечен юридической помощью т.к. это демонстрирует охранение процесса обвинения от любых возможных подозрений в пристрастности и необъективности.

Защита может быть обязательной (ст. 49, 426) и факультативной (ст. 47).

Обвиняемый вправе в любой момент производства отказаться от защитника => свободное сознание, добровольное волеизъявление обвиняемого, согласно которому он в любой момент производства по делу может отказаться от защитника, допущенного по делу с тем, чтобы защититься самому.

**Отказ защитника недопустим.**

Ст. 671 предусматривает институт отвода адвоката как защитника, а также представителей профсоюза и других общественных объединений участвующих в качестве защитников.

Ст. 671 можно поделить на три группы:

1. Обстоятельства препятствующие адвокату осуществить свой профессиональный долг вследствие различия интересов обвиняемого и потерпевшего, противоречия интересов двух и более обвиняемых в деле, которых защищает защитник (?);
2. Запрещающие совмещение различных процессуальных функций вследствие незаменимости (свидетеля) или предыдущее участие в качестве должностного лица.
3. Родственные отношения с лицами участвующими в рассмотрении или расследовании дела.

Согласно ст. 51 Адвокат не вправе оказаться от принятой на себя защиты. Защита считается принятой с момента допуска к участию в деле.

***Общие права защитника ст.51.***

Осуществление защитником который допущен к участию в деле своих прав не может быть поставлено в зависимость от предварительного допроса подозреваемого или обвиняемого при производстве следственного действия если иное не предусмотрено УПК.

**Противоречие:**

* Обязанность использовать все законные способы защиты
* в праве использовать способы защиты не противоречащие закону;

**Обязанности защитника ч.1 ст.51.**

Защитник не вправе разглашать сведения, предоставленные в связи с осуществлением защиты и оказания другой юридической помощи.

*Процессуальное положение защитника:*

* Строгович – Адвокат представитель обвиняемого.

*Но всегда стоит на позиции обвиняемого, даже если его позиция не правовая;*

* Перлов – Адвокат самостоятельный участник процесса.

*Всё равно адвокат должен получить "добро" на свою позицию со стороны защищаемого.*

1. Адвокат в своей деятельности обязан руководствоваться только законом;
2. Защищать только права и любые интересы обвиняемого.
3. Следует руководствоваться законом, принципами защиты прав и свобод человека, фактическими обстоятельствами по делу, **здравым смыслом**;

Деятельность адвоката носит односторонний характер т.к. он обязан выявлять только те обстоятельства, которые оправдывают подзащитного или смягчают его вину.

Защищая обвиняемого адвокат способствует осуществлению задач правосудия.

**Потерпевший**

*Потерпевший это лицо, которому преступлением причинен моральный физический или имущественный вред.*

**Моральный вред** – унижение достоинства, чести, тяжелое моральное переживание, нравственные страдания.

Постановление пленума Верховного Суда РФ от 20.12.94 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»

**Физический вред** – причинение телесных повреждений, побои, болезни, потеря трудоспособности.

**Имущественный вред** – причинение имущественного ущерба.

Потерпевший это физическое лицо. Признание потерпевшим не зависит от его возраста физического и психического состояния. О признании гражданина потерпевшим выносится постановление, а суд определение. Фактическим основанием является причинение вреда, а процессуальным – вынесение постановления.

Потерпевший является активным участником процесса и наделен широкими правами.

Когда гражданину причинен имущественный либо иной неимущественный вред, он предъявляет гражданский иск, – такой гражданин является гражданским истцом.

Близкие родственники убитого признаются потерпевшими.

По делам о покушении гражданин признается потерпевшим если ему причинен какой либо вред.

Независимо от поведения лица, пострадавшего от преступления необходимо признать потерпевшим и обеспечить возможное осуществление всех предоставленных законом процессуальных прав.

Согласно постановлению ПВС от 30.03.90 г. «О судебном производстве, о делах о взятничестве» освобождение взяткодателя от уголовной ответственности по мотивам вымогательства и добровольного заявления о даче взятки не означает отсутствие в действиях этих лиц состава преступления => они не могут претендовать на возвращение ценностей переданных в виде взятки.

Согласно ч.1 ст. 295 УПК потерпевший и его представитель в судебных прениях по делам публичного обвинения не участвуют.

При окончании дознания потерпевший и представитель извещаются, но материалы дела им не представляются.

Потерпевший участвует в процессе для того чтобы помочь правосудию изобличить и наказать виновного => потерпевший имеет не только права но и обязанности.

Обязанности потерпевшего:

1.

2.

3.

4. Соблюдать процессуальный порядок в судебном заседании и подчиняться председателю.

1. Другие обязанности (представлять имеющиеся у него предметы, подвергаться экспертизе, освидетельствованию, представлять образцы почерка и др. обязанности).

* Законным интересом потерпевшего является его стремление изобличению и справедливому наказанию виновного, стремление к охране личных и имущественных прав потерпевшего.
* Потерпевший и его представитель выполняют функции охраны прав и законных интересов потерпевшего, которые (функции) могут осуществляться в следующих направлениях: подержание обвинения, изобличение обвиняемого, защита своих личных и имущественных прав в процессе.
* Представитель потерпевшего – это лицо управомоченное представлять права и законные интересы потерпевшего в силу закона или соглашения.

*В уголовном процессе 2 вида представительства:*

* Представительство по закону (когда обвиняемый или потерпевший по возрасту или состояния недееспособны или ограниченно дееспособны и сами не могут осуществлять свои права),
* По поручению – имеет своей правовой основой договор поручения или доверенность.

Такими могут быть лица указанные в ст. 56.

Представитель потерпевшего не может участвовать вместо потерпевшего он является самостоятельным участником процесса.

Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений – принятая 29 ноября 86 года резолюция 48/34 ООН.

Правовое обеспечение безопасности лиц рассматривается ООН в качестве важного необходимого инструмента – стратегии борьбы с преступностью.

**ГРАЖДАНСКИЙ ИСТЕЦ И ГРАЖДАНСКИЙ ОТВЕТЧИК.**

Постановление ПВС от 29.03.96 «О судебном приговоре.»

Когда преступлением причинен вред государству, юридическим лицам и т.п. , то перед государственными органами встает задача обеспечения возмещения имущественного ущерба.

Правовые формы возмещения имущественного вреда:

* Гражданский иск ст. 29,
* Уголовно процессуальная реституция (ст. 85, 86, 317),
* Взыскание ущерба по инициативе самого суда.

Гражданский истец и ответчик появляются тогда когда .................................. определенное лицо признается определением суда гражданским истцом или гражданским ответчиком.

Лицо которому причинен моральный имущественный или физический вред вправе также предъявить иск о компенсации морального вреда который возможен в денежной форме и не зависит от имущественного вреда (ст. 15, 1099, 1100, 1101 ГК РФ)

Для совместного ................... необходимы следующие основания имущественный ущерб и моральный вред предмет иска являются непосредственным результатом следствием преступления.

2. Своевременность предъявления гражданского иска с момента возбуждения и до окончания судебного дела.

*Правовые предпосылки:*

* Процессуальное право и дееспособность заявителя.
* Подведомственность иска суду.
* Отсутствие судебного решения о принятии отказа суда от иска или решение, о мировой сделке вынесенное между теми же сторонами по тому же предмету и тем же основаниям.

Иск это процессуальное средство защиты прав м законных интересов граждан и организаций, а с другой стороны она происходит в форме уголовного процесса.

Гражданский в уголовном процессе – обращение юридически заинтересованного или управомоченного лица в суд о возмещении обвиняемым или лицом материально ответственным за его действия о возмещении материального ущерба или денежной компенсации морального вреда причиненного непосредственно преступлением.

Иск это процессуальное средство защиты прав и законных интересов граждан и организаций, а с другой стороны оно происходит в форме уголовного процесса.

**Гражданский иск в уголовном процессе** – это обращение юридически заинтересованного или иного управомоченного лица в суд о возмещении обвиняемым или лицами несущими материальную ответственность за его действия о возмещении материального ущерба и (или) дополнительной (денежной) компенсации вреда причиненного непосредственно преступлением.

Доказывание в гражданском иске происходит по правилам уголовно процессуального права, а при разрешении суд руководствуется нормами гражданского права.

* Потерпевший признанный гражданским истцом вправе знать свои права => ему должны быть разъяснены права гражданского истца. По приговору суда гражданский иск может быть удовлетворен только за счет лиц привлеченных к уголовной ответственности и признанные виновными.
* Государственные органы обязаны по собственной инициативе принимать меры к обеспечению гражданского иска ст. 30. Мерами обеспечения являются: обнаружение, опись, арест имущества. Граждане могут заявлять гражданский иск как лично так и через своих представителей.
* Гражданский иск также предъявляется поддерживается прокурором ст. 29, 248 УПК.

*Предметом гражданского иска может являться имущественный ущерб или моральный вред, реально причиненный и еще не возмещенный:*

* так же иск о возмещении материального ущерба возникшего в связи с потерей кормильца и расходы на погребение,
* о взыскании средств, о возмещение средств потраченных на лечение.
* регрессные иски организаций вневедомственной охраны, которая возместила ущерб, причиненный кражей.

Если по делу не предъявлен гражданский иск о компенсации морального вреда – определять размеры компенсации не входит в обязанность судьи, так как размер компенсации морального вреда не входит в предмет доказывания доказывается сам факт причинения вреда => право потерпевшего на определение размера компенсации.

Согласно ст. 68 по каждому уголовному делу доказыванию подлежит характер и размер причиненного ущерба. Для гос органов это обязанность, а для гражданского истца и гражданского ответчика это право.

Гражданскими истцами являются родители, усыновители, опекуны и попечители.

Нет необходимости выносить постановление о признании обвиняемого гражданским истцом и ответчиком .

*Вопрос о гражданском иске в уголовном процессе разрешается судом:*

1. Удовлетворить иск полностью или частично;
2. Отказать;
3. Признать за гражданским истцом право на удовлетворение иска и передает вопрос о его размерах.

*При вынесении оправдательного приговора:*

А) отказ в удовлетворении иска;

Б) оставление иска без рассмотрения если в действиях подсудимого отсутствует состав преступления.

*Гражданский иск остается без рассмотрения:*

А) при неявке гражданского истца или представителя, если гражданский истец не предъявил ходатайство о рассмотрении иска в его отсутствии, иск подлежит рассмотрению если его поддерживает прокурор или если суд признал необходимость рассмотреть гражданский иск,

Б) при оправдательном приговоре в случае оправдания за отсутствием состава преступления,

В) при прекращении дела по основаниям предусмотренным п. 3 – 10 ст. 5, и ст. 6 – 9 УПК, п.6 постановление ПВС от 23,03,97 г.

Признается за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передается вопрос о его размерах на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства. В исключительных случаях необходимы два условия.:

1. Когда невозможно провести подробный отчет о размере иска без отложения судебного разбирательства;

# Когда размер ущерба не влияет на назначение наказания.

# Обязанности гражданского истца и гражданского ответчика:

# представлять по требованию суда имеющиеся у него доказательства ст. 54;

# Не разглашать данных предварительного следствия ст. 139;

# Соблюдать порядок во время судебного разбирательства. Подчиняться председательствующему ст. 283;

# Гражданский истец и ответчик выполняют дополнительную уголовно правовую функцию.

# **Общественный обвинитель и общественный защитник.**

# Участие представителя в общественном обвинении .................................. ......................................, Дает возможность гражданскому обществу осуществлять социальный контроль за деятельностью судов и правоохранительных органов.

# Задачи:

# Помочь суду установить совокупность фактов, которые имеют значение для правильного разрешения дела;

# Довести до суда сведения о подсудимом, о возможном разрешении дела способствуя тем самым ??????????????.

# Представитель общественности и трудового коллектива допускается к участию в судебном разбирательстве по определению суда, следовательно вопрос об их допуске может быть решен только в стадии судебного разбирательства. Представитель общественной организации и трудового коллектива выбирается общим собранием. Они должны представить в суде протокол общего собрания – оформленный надлежащим образом и документ удостоверяющий личность ч. 4 ст. 47.

# Выражение мнения общественности выполняет функцию общественного представителя – представителя гражданского общества.

# Это представитель гражданского общества, общественного объединения и трудового коллектива. Самостоятельные участники процесса действующие в уголовном процессе, пользующиеся равными правами по представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и заявлении ходатайств.

# Общественный защитник не вправе отказаться от принятой на себя защиты.

# Ст. 67’ дает обстоятельства исключающие участие в деле представителя общественной организации в качестве защитника т.е. предоставляет право отвода этим представителям.

# Им не предоставлено право .....................................??

# Ст. 17 ФЗ «О борьбе с терроризмом» установлен порядок возможного вреда причиненного в результате террористического акта за счет средств бюджета субъекта РФ, Федерального бюджета с последующим взысканием сумм с причинителя вреда в порядке предусмотренном в гражданском - процессуальном кодексе.

***ТемаV.doc***

**Тема №5: Доказательства в уголовном процессе .**

(Постановления Пленума ВС РФ от 31.10.95 " О некоторых вопросах применении судами Конституции РФ "; Кипнис М.М. "Допустимость доказательств в уголовном судопроизводстве " М. 95 , Кокарев , Кузнецова "Уголовный процесс: доказательства и доказывание " Воронеж 95 ; Рассинская "Судебная экспертиза в уголовном судопроизводстве " М. 96 ; Доля Е.А. "Исследование в доказывании резервов оперативно-розыскной деятельности " М. 96 )

I Раздел

**Общая теория доказательств в уголовном процессе**

1.Понятие доказательства ,доказательственного права и теории доказательств .

Чтобы правильно разрешить дело необходимо убедиться , действительно ли было совершено преступление , совершило ли его конкретное лицо и несёт ли оно ответственность за совершенное им деяние .

Достичь этого можно только при наличии доказательств

* установить факт преступления - доказать действительно ли было совершено преступление
* установить виновность обвиняемого - доказать , действительно ли он совершил преступление и несёт за него ответственность .

Факты могут познаваться опосредованным и непосредственным путём .

Непосредственно воспринимаются факты существующие в момент их восприятия (суд , следователь не могут воспринять преступление , но могут непосредственно наблюдать материальные следы совершения преступления ).

Следовательно , в анализе , к фактам , которые могут быть непосредственно обнаружены следователем - материальные следы преступления , но большинство фактов , которые могут быть доказательствами лежит в прошлом по отношению к моменту , когда возникает необходимость использования их в качестве доказательств . Их нельзя познать непосредственно , а возможно установить лишь опосредованным путём (доказать их ).

Средствами непосредственного и опосредованного познания в уголовном процессе являются доказательства .

**Ретроспективное познание** - процедура опосредованного , выводного получения знания о прошлом предметов на основе знания о настоящем и прошлом других предметов , оно имеет тройную структуру :

1. факт
2. информация - совокупность сигналов и знаков
3. знание

Ретроспективное познание образуют :

* объективные элементы , которые имеют место
* субъективные познания о них

Процесс познания фактов происходит по схеме :

1. получение сведений
2. трансформировать в доказательства
3. выводы о факте

В осн6ове понятия доказательства лежит учение об отражении как общем свойстве присущем материи : реальный мир отражается в сознании и следах .

При познании прошлого возникает взаимодействие объективного и субъективного . Доказательства выступают как объективно - субъективная категория .

В УПК : Доказательства - фактические данные по которым делается вывод + ч.2 ст. 69 УПК

Доказательства - сведения о фактах , подлежащих доказыванию , полученные законным путём и облечённые в требуемую законом форму .

Доказательства :

* фактические данные (это содержание - ч.1 ст. 69 УПК)
* установленные указанными в законе видами доказательств (это форма - ч. 2ст. 69 УПК)

Доказательства (ст. 69) - фактические данные , содержащиеся в показаниях свидетелей ,потерпевшего , подозреваемого ,обвиняемого ,заключении эксперта , актах ревизии и документальных проверок , вещественных доказательствах , протоколах следственных и судебных действий , и прочих доказательствах на основании которых , в определённом законом порядке устанавливается наличие / отсутствие общественно опасного деяния , виновность совершившего деяние и прочие6 обстоятельства , имеющие значение для правильного разрешения дела .

Фактические данные - сведения о фактах , информация о совершенном преступлении .

Чтобы фактические данные стали доказательствами необходимо установить относимость доказательства - связь между содержанием доказательства и обстоятельствами имеющими значение для правильного расследования и разрешения дела . Суть правила об относимости доказательств в ограничении пределов доказательств рядом существенных для разрешения дела обстоятельств . Основу для решения вопроса даёт уголовно процессуальный закон , который устанавливает в общем виде предмет доказывания по всем уголовным делам (ст. 68 УПК).

2-е свойство доказательств - допустимость - форма .

**Допустимость**- пригодность доказательства с точки зрения вида доказательств, способа получения и закрепления фактических данных .

Согласно ст. 50 Конституции РФ , при осуществлении правосудия недопустимо использование доказательств полученных с нарушением федерального закона .

Согласно ч3ст. 69 УПК , доказательства , полученные с нарушением закона признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения , использованы для доказывания обстоятельств перечисленных в ст. 68 УПК .

Требования допустимости :

1. Доказательство должно быть получено надлежащим субъектом , полномочным по делу проводить процессуальные действия в ходе которых оно получено .
2. Доказательство должно быть получено и содержаться только в тех видах доказательств , которые перечислены в ч2ст. 69 УПК ,а в целом ряде случаев - из определения вида доказательств (ст. 79 УПК).
3. Доказательство должно быть получено с соблюдением правил проведения процессуального действия в ходе которого оно добыто .
4. При получении доказательства должны быть соблюдены все требования закона , касающиеся фиксации хода и результатов следственных действий . (прим. ст. 51 Конституции)

Доказательства признаются полученными с нарушением закона , если :

* при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией права человека и гражданина или установленный уголовно - процессуальным законом порядок собирания и закрепления доказательств
* собирание и закрепление доказательств осуществлялось ненадлежащим лицом / органом , либо в результате действий не предусмотренных процессуальными нормами .

Важнейшим условием вынесения правосудного решения является наличие достоверности доказательств .

Достоверность доказательства является результатом его тщательной проверки на следствии и в суде .

**Достоверность доказательства** - правильное отражение фактических данных , фактов реальных действий имеющих значение для дела .Во многом достоверность доказательства зависит от условий его формирования + необходимая достаточность доказательств .Понятие достаточности доказательств связано с наличием совокупности относимых , допустимых доказательств по делу , которые образуют взаимосогласованную и внутрисвязанную систему доказательств , правдиво отражающую действительную связь событий и фактов .

**Доказательственное право (не путать с теорией доказательств)** - это система юридических норм , а **теория доказательств** - система соответствующих теоретических положений .

**Доказательственное право** - единственная под отрасль уголовно процессуального права - совокупность уголовно процессуальных норм , которые регламентируют собирание , проверку доказательств , доказывание всех обстоятельств имеющих значение для уголовного дела .

**Теория доказательств** - выработанные научные рекомендации + изучение действующего законодательства по дальнейшему совершению норм права , следствия и судебной практики .

Теория доказательств часть науки уголовно - процессуального права в основе которой лежит теория познания .

Допустимость доказательств ,полученных на территории других государств .

Для проведения следственных действий на территории других государств необходимо наличие договора о помощи между соответствующими органами .

Отсутствие договора означает , что исполнение международного следственного поручения не обязательно , но может быть исполнено по доброй воле .

При оценке допустимости доказательств , полученных в других государствах , следует исходить из того , что они должны быть получены на законодательных основаниях :

1. В рамках самостоятельного расследования или по отдельному поручению следственных органов РФ
2. Компетентными лицами (сотрудниками полиции ,прокурорами , судебными органами)
3. С соблюдением процессуальных норм этих государств
4. С закреплением в форме уголовно - процессуальных доказательств , имеющих аналоги в уголовно - процессуальном законодательстве РФ

При легализации материалов ,полученных из других государств , следует исходить из правил , предусмотренных международной конвенцией . Отменяются требования легализации иностранных официальных документов . Конвенция заключённая в Гааге 15.10.61 и ратифицированная в 92 году РФ.

Оценка доказательств ,полученных из других государств , и решение вопроса предусмотренного ст. 68 УПК производится исключительно в соответствии с нормами уголовно - процессуального законодательства РФ.

Если государство относится к Совету Европы , то содержание процессуального поручения определяется международными соглашениями РФ с этим государством , а при отсутствии таких соглашений - поручение отправляется на основе взаимности и доброй воли договаривающихся государств .

(!) Европейская конвенция 1959 года "О взаимной процессуальной помощи по уголовным делам " показания не ратифицирована ГД РФ => ссылаться на неё нельзя .

Если государство относится к СНГ , то процессуальное поручение составляется в соответствии с положениями конвенции "О правовой помощи и процессуальных отношениях по гражданским и уголовным делам ", Минск 22.01.1991 .

Процедура направления и выполнения поручений об оказании правовой помощи конкретизирована в Указаниях Генерального Прокурора

1. от 09.03.92 "О порядке выполнения ходатайств об оказании правовой помощи ".
2. от 20.01.93 "Об изменении порядка выполнения ходатайств об оказании правовой помощи ".
3. от 11.01.94 Инструкция "О порядке исполнения и направления ОВД РФ запросов и поручений по линии Интерпола ", которая является Приложением к Приказу министра МВД РФ .

Теория познания ,как основа теории доказательств.

Теория доказательств основывается на теории познания и исходит из того , что все факты (бывшие + имеющие место в действительности) могут и должны быть установлены для того , чтобы уголовное дело было правильно разрешено

Установить фактические обстоятельства дела в соответствии с действительностью - установить по делу ИСТИНУ .Оно означает ,что совершенное преступления раскрыто , преступник изобличен , а невиновный гражданин , на которого было возведено совершение преступления - оправдан и восстановлен в своём добром имени .

**Истина** - результат правильного познания объективной действительности , а не сама действительность . Она объективна ,потому что её содержание соответствует отражаемому объекту . Истина , которая устанавливается в уголовном процессе является объективной ,полной и точно соответствие объективной действительности , в выводах следствия и суда об обстоятельствах расследуемого и разрешаемого дела о виновности / невиновности привлечённых к уголовной ответственности лиц .

По вопросу о том какой является истина в уголовном процессе (абсолютной или относительной ) существуют различные точки зрения :

1. Ульянова - истина в уголовном процессе относительная , содержанием которой является не вероятное , а достоверное знание
2. Чельцов - философские категории истины вообще не приемлемы в уголовном процессе
3. Трусов - истина в уголовном процессе является и абсолютной и относительной , так как абсолютное не может существовать отдельно от относительного .
4. Строгович ,Перлов (+Макарова) - объективная истина в уголовном процессе является абсолютной , так как факты имеющие существенное значение для дела должны быть установлены точно в соответствии с действительностью , так как без этого не возможно правильное разрешение дела . Государственные органы не могут довольствоваться приближением к истине .

Если , не смотря на все усилия следствия и суда ,сомнение в достоверности факта остаётся , оно толкуется в пользу обвиняемого .

Категория вероятности может быть положена в основу некоторых действий лица , производящего дознание , следователя ,прокурора и суда .

Вероятность и достоверность - источники знания , которые выражают степень его обоснованности. Знание считается достоверным , если есть основания утверждать , что истинность установлена .

***Temaplus.doc***

Вероятным , если твёрдые основания уверенности в его истинности отсутствуют и оно нуждается в логическом /практическом обосновании .

Диалектика развития знания подчинена закону трансформации вероятных знаний в достоверные ,за счёт выявления оснований их истинности .

Вероятность может допускаться по пути искания истины : гипотеза ,версия . Юридическим результатом рассмотрения и расследования дела должна быть истина .

Для вынесения судом обвинительного приговора необходима абсолютная достоверность виновности подсудимого , абсолютная истинность выводов суда о совершении им того преступления которое ему вменено .

Истинность характеризует объективность наших знаний .

Доказывание придаст достоверность выводу , то есть истинность знания опирается на достоверные доказательства .

По вопросу **содержания объективной истины** существуют следующие точки зрения :

1. Строгович - Истина - правильность установления фактической стороны дела .
2. Полянский - Истина - не только правильное установление фактов , но и их правильная правовая оценка .
3. Поликвич - Истина не только правильное установление фактических обстоятельств дела , но их юридическая и политическая сущность , то есть правильная юридическая квалификация , правильное назначение судом наказания .

Основные особенности познания объективной истины в уголовном процессе.

1. Если объективная истина в философии категория познания Вселенной , то в уголовном процессе - познание конкретных обстоятельств конкретного дела => объём объективной истины ограничен .
2. Цель познания - познать различные явления в самых различных целях . Истина в уголовном процессе - конкретнее (её цель) , например , установить событие преступления .
3. Если для познания истины могут использоваться любые способы , то для познания истины в уголовном процессе - только установленные законом .
4. Наука и техника применяют различные способы познания истины и эксперимент . Правовое познание истины в уголовном процессе ограничено (следственный эксперимент )=> результаты , которые абсолютно достоверны , тогда положительно решается вопрос- можно ли ?

Критерием истинности знаний является практика . Критерий истины - практика в уголовном процессе заключается прежде всего и главным образом в самом исследовании обстоятельств дела , тщательной и всесторонней проверке всех доказательств , в конструировании и проверке всех версий по делу , всех вероятных объяснений исследуемых фактов . В использовании и применении при расследовании опыта накопленного органами следствия , прокуратурой , судом в области расследования , разрешения уголовного дела и применения всех достижений естественных и технических наук , внедрённых в следственную и судебную работу .

**4.Доказывание.Процесс доказывания.**

Доказывание - познавательная деятельность , но познание протекает в особой процессуальной форме => доказывание включает в себя :

* познавательная деятельность
* удостоверительность

Это тесно взаимосвязанные и неотделимые друг от друга

**[def] доказывание** - процессуальная форма познания обстоятельств уголовного дела , которая осуществляется следователем , прокурором , судом ,с участием обвиняемого ,потерпевшего , защитника , других лиц наделённых для этого соответствующими правами и несущими определённые обязанности .

**Процесс доказывания** - деятельность , осуществляемая на основании уголовно процессуального закона , по установлению , познанию и документальному закреплению с помощью доказательств **фактов объективной действительности** , необходимых для правильного разрешения дела . Протекает по гносселогическим законам (познания) .Уголовно процессуальное доказывание осуществляется с помощью формальной логики .Но весь процесс доказывания протекает в определённом порядке и облекается в определённую процессуальную форму .

По своему содержанию процесс доказывания слагается из элементов :

1. **Собирание доказательств ,**

состоящее из обнаружения и закрепления фактических данных

Собирание доказательств - система действий , обеспечивающих восприятие субъектом доказывания объективно существующих следов изучаемого события , сопровождающиеся формированием в сознании познавательного образа , действии ,обеспечивающих сохранение этого образа путём процессуальной фиксации независимого восприятия .

Способы собирания доказательств (ст. 70 УПК) см! (ч1+ч2)

защитник , обвиняемый и потерпевший предоставляют не доказательства , а фактические данные (см! Правоведение №1-1998 \*статья Макаровой\*)

Основной способ - следственные действия , но прежде чем их произвести , необходимо выяснить : кого допросить , что осмотреть. То есть без обнаружения носителя информации не могут быть получены сведения о фактах => здесь важное значение приобретает оперативно розыскная деятельность .

Чтобы собранная информация имела процессуальное значение , она должна быть получена способами указанными в законе + обличена в определённой процессуальной форму . Лишь после процессуального закрепления (фиксации установленного факта ) может идти речь об использования доказательства в деле .

Способы закрепления доказательств :

1. письменная форма
2. фото
3. кино - видео съёмка
4. составление планов и схем
5. изготовление слепков , оттисков , следов
6. звукозапись
7. стенографирование

(ст. ст. 102,141,179 УПК)

1. **Проверка доказательств** (ч3ст70)

каждое доказательство должно быть проверено и поддаваться проверке - это основополагающее положение теории доказательств

Способы проверки доказательств :

1. анализ
2. сравнительное исследование
3. производство следственных действий по отысканию новых доказательств + для подтверждения / опровержения имеющихся .

Органы предварительного расследования проверяют доказательства при их собирании по мере обнаружения и накопления , к окончанию расследования каждое доказательство должно быть проверено .

В судебных стадиях доказательства проверяются вновь . В каждой судебной инстанции контрольный характер проверки доказательств усиливается .

1. **Оценка доказательств**.(ст71 УПК)

это основанная на законах логики и нормах права деятельность участников уголовного процесса доказывания по определению относимости и допустимости доказательств , их достоверности и достаточности , взаимной связи , имеющая своей целью правильное разрешение уголовного дела , достижения по нему объективной истины .

На оценку доказательств влияет правовое и нравственное сознание субъекта, производящего оценку . Руководствуются законом и правосознанием , то есть принимать и проводить в жизнь все процессуальные решения исходя из установленных законом фактов при тщательном соблюдении установленной законом процедуры доказывания + в защиту прав и свобод личности , в интересах общества и государства .

Оценка доказательств производится на основании внутреннего убеждения , которое означает :

* не связанное с мнением других участников процесса
* никакие доказательства ни имеют заранее установленной силы

1. **Обоснование выводов по уголовному делу** (доказывание-обоснование).

Выводы могут быть по частным (отдельным) и общим вопросам .Доказывание-обоснование - не только обоснование выводов о наличии /отсутствии обстоятельств , подлежащих доказыванию по уголовному делу , то есть выводов о фактической стороне дела , но о юридической квалификации , наказании , других выводов , которые могут быть сделаны на основании уголовно процессуальных доказательств .

Доказывание-обоснование выражается в совершении определённых процессуальных актов и образовании единства процессуальных и логических моментов .

**Субъектом доказывания-обоснования могут быть лишь лица , управомоченные принимать решения по делу , либо имеющие собственный защищаемый , представительный интерес .**

**5.Использование в доказывании не процессуальной информации.**

Не процессуальная познавательная деятельность наряду с доказыванием в уголовном процессе образует своеобразный познавательный комплекс , элементы которого не только различаются своей принадлежностью к различным сферам фактоустановительной деятельности , но имеют некоторые общие черты , обусловленные общими закономерностями познания .

К непроцессуальной познавательной деятельности относят :

* административно - правовая деятельность милиции при непосредственном обнаружении признаков преступления
* частная- детективная деятельность
* оперативно- розыскная деятельность

Согласно ст11 ФЗ\*Об оперативно- розыскной деятельности\* , её результатом может быть :

1. использование для подготовки и осуществления следственных и судебных действий проведения оперативно розыскных мероприятий
2. служить поводом и основанием для возбуждения уголовного дела
3. могут представляться в органы дознания , следствию , в суд ( в производстве которых находится уголовное дело) , такое представление осуществляется на основании постановления руководителя органа осуществляющего оперативно розыскную деятельность в порядке предусмотренном ведомственными нормативными актами
4. использоваться в доказывании по уголовным делам , в соответствии с угловнопроцессуальным законодательством , регламентирующим собирание, проверку и оценку доказательств .

!!!

результаты оперативно-розыскных мероприятий связанные с ограничением конституционных прав человека на тайну переписки , сообщений , телефонных переговоров , с проникновением в жилище ,против воли проживающих лиц (кроме случаев установленных ФЗ) могут быть установлены в качестве доказательств по делам , лишь когда

* они получены по разрешению суда на проведение таких мероприятий
* проверены следственными органами в соответствии с процессуальным законом

1. Постановление Пленума ВС)

По вопросу об использовании результатов оперативно-розыскной деятельности по уголовным делам существуют следующие точки зрения :

1. Петрунин ИП - оперативно-розыскная данные нужно вообще исключить из системы доказательств , так как проверить в суде оперативные источники не представляется возможным без рассекречивания агента + так как при получении этих данных не соблюдены процессуальные гарантии
2. Доля- эти результаты не могут рассматриваться и использоваться в качестве доказательств , даже если осуществлена их проверка в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством, так как проверке в уголовном процессе подлежат доказательства , а не результаты оперативно-розыскной деятельности .Но в тоже время - при определённых условиях результаты оперативно-розыскной деятельности могут быть использованы при доказывании
3. Корусев- результат оперативно-розыскной деятельности может быть использован в доказывании по уголовным делам с учётом :

* возможности процессуальным путем проверить их относимость , допустимость , достаточность
* при проведении этой проверки не была допущена расшифровка негласных сотрудников и методов оперативно-розыскной деятельности

**4.**Кирюшина - Протоколы , справки и процессуальные документы составляемые в ходе оперативно-розыскных мероприятий должны иметь статус иных доказательств , а предметы - статус вещественных доказательств

**5.**Шейфер - Непроцессуальная информация может быть введена в дело не в виде любого доказательства , а в виде вещественных доказательств и процессуальных документов

МАКАРОВА - согласно с4и5 точкой зрения - но необходим рапорт , справка о этих сведениях

гл тз Петрунина

***УПР3.doc***

**Тема№ 5 (2)**

**Предмет и пределы доказывания .**

Предмет доказывания - **то есть фактические обстоятельства уголовного дела , которые необходимы для его правильного разрешения и подлежат установлению при помощи доказательств** .

Предмет доказывания охватывает обстоятельства имеющие правовое значение для разрешения дела по существу и для решения отдельных правовых вопросов .

Предмет доказывания образуют факты которые имеют как материально - правовое , так и процессуально - правовое значение .

**Предмет доказывания** - сложный юридический факт , являющийся системой обстоятельств , которые предусматриваются законом в качестве необходимых и достаточных оснований для применения норм материального и процессуального права при разрешении дела.

В предмет доказывания входят :

1. обстоятельства , подлежащие доказыванию по всем уголовным делам
2. обстоятельства , подлежащие доказыванию с учётом отдельной категории уголовных дел (ст. 392,404,415)
3. иные обстоятельства , имеющие значение для правильного рассмотрения уголовного дела , которые указываются в законе и являются основанием для принятия решения по делу (ст. 5,79 и пр.)

**Предмет доказывания** - искомый комплекс обстоятельств , позволяющий правильно разрешить дело ,

а **пределы доказывания** - это необходимая и достаточная совокупность обстоятельств , которая будучи собранной по делу обеспечивает правильное его разрешение путем установления искомого комплекса обстоятельств , подлежащих доказыванию (то есть предмета доказывания ).

Понятия предмета доказывания (1) и пределов (2) доказывания взаимосвязаны и взаимозависимы :

* (1) - цель доказывания
* (2) - средство её достижения

Пределы доказывания (2) нужно отличать от пределов собирания и оперирования фактическими данными (3) в ходе производства по делу и отличать от объёма доказательств (4) :

**3 > 4 > 2 > 1**

Совокупность доказательств должна формироваться из собранного объема доказательств целенаправленно .

В момент перехода дела из одной стадии процесса в другую , как и в ходе производства в каждой стадии , фактический объём доказательств всё время корректируется в направлении максимального приближения к необходимым пределам доказывания .

**Обязанность доказывания .Участники процесса доказывания. Презумпция невиновности.**

Обязанность доказывания в уголовном процессе это разновидность юридической обязанности .

ст. 20 УПК прямо указывает , кто не вправе перелагать обязанность доказывания на обвиняемого (суд , прокурор , следователь , лицо производящее дознание )

Эта обязанность лежит на суде , прокуроре , следователе , лице производящем дознание .

Обязанность доказывания в уголовном процессе - обязанность лица , производящего дознание , прокурора , суда (не всегда ), следователя полно , всесторонне и объективно установить все обстоятельства уголовного дела ,входящие в предмет доказывания , путем собирания , проверки , оценки доказательств и обоснования с помощью доказательств выводов по уголовному делу .

**Всех участников процесса доказывания можно разделить :**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **Государственные органы**, которые несут юридическую обязанность доказывания.  *Но суд присяжных не доказывает: судья основываясь на вердикте выносит приговор и по сути не доказывает виновность/ невинность.* | **Лица** участвующие в доказывании для **защиты** **своих** / представлении интересов.  *Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители , законный представитель.* | **Лица** осуществляющие доказывание в соответствии с задачами, возложенными на них законом для **защиты** законных интересов отдельных **участников** процесса.  *Защитник , адвокат представитель потерпевшего .* | **Лицо**, принимающие участие в доказывании от имени и в интересах гражданского **общества** .  *Общественный обвинитель , общественный защитник .* |

Подозреваемый и обвиняемый не обязаны ничего доказывать . Они вправе участвовать в доказывании .

Причины обязательного права на защиту :

* Юридическая неосведомлённость обвиняемого
* Обвиняемый не в состоянии самостоятельно защититься

Обвиняемый и подозреваемый вправе руководствоваться любыми побуждениями - **это их право** .

Обвиняемый может выдвинуть тезис , который колеблет обвинение, а доказать его должны компетентные должностные лица .

Не опровергнутые показания обвиняемого о своей невиновности =>означают не доказанность его виновности со всеми вытекающими последствиями .

**Потерпевший** обладает **правом** , но юридически не обязан ни представлять доказательства , ни убеждать суд в обоснованности обвинения - это его право .Он несёт обязанность наравне со свидетелями по сообщению следствию и суду всей фактической информации , известной по делу . Потерпевший не обязан доказывать и в случае когда он выступает в качестве обвинителя по делам частного обвинения .

🡺Чтобы добиться обвинения виновного потерпевший должен быть активным , представлять доказательства ,обосновывать свою жалобу 🡺 можно говорить о фактической обязанности доказывания по делам частного обвинения .

**Гражданский истец , гражданский ответчик** вправе , но не обязаны доказывать . Не несут юридической обязанности не в смысле обязанности выдвижения каких- либо доводов , их обоснования , отыскания и представления доказательств , подтверждающих /опровергающих основания гражданского иска , но они обязаны предоставлять имеющиеся у них доказательства , что не означает обязанность доказывания .

**Защитник (**адвокат , адвокат-представитель потерпевшего**)**

Положение своеобразное . Они являются самостоятельными участниками процесса доказывания .

Большинство авторов полагают , что на адвокате (участвующем в уголовном процессе ) не лежит обязанность доказывания .

Другая точка зрения - адвокат-защитник и адвокат-представитель потерпевшего несут профессиональную обязанность доказывания + (Макарова)юридическую обязанность доказывания .

**Общественный обвинитель и Общественный защитник** несут моральную обязанность в доказывании , которая возложена на них соответствующим коллективом .

**Презумпция невиновности .**

(впервые - в Штате Нью-Йорк - США , в России - впервые сформулирована Радищевым , после - декабристы и пр.)

Она состоит в том, что

**обвиняемый предполагается , считается невиновным , пока его виновность не доказана приговором вступившим в законную силу**

Она требует , чтобыкомпетентный и должный орган , в случае ,когда они считают лицо виновным в совершении преступления => доказали его виновность .

Это объективно правовое положение => закон не считает обвиняемого виновным до вступления приговора в законную силу .

Государство считает обвиняемого невиновным пока его виновность не была доказана и установлена приговором вступившим в законную силу => объективная характеристика презумпции невиновности . В этом заключается её относительная независимость от субъективного основанного на доказательствах мнения участников процесса по вопросу о невиновности .

Процессуальные правила доказывания :

1. Признать обвиняемого виновным и подвергнуть уголовному наказанию может только суд (ст. 49,118 Конституции )
2. Вина обвиняемого должна быть убедительно доказана
3. Обвиняющий приговор не может быть основан на предположениях (ст. 307 УПК)
4. Недопустимы выводы о виновности обвиняемого на основании противоречивых данных
5. Все сомнения - в пользу обвиняемого (ст. 49 Конституции)
6. Признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждению совокупностью имеющихся по делу доказательств (ст. 77 УПК)
7. Не доказанная виновность с точки зрения юридического значения равнозначна доказанной невиновности => полная реабилитация обвиняемого
8. Недопустимо перелагать обязанность доказывания на обвиняемого (ст. 49 Конституции ,ст20 УПК)
9. Приговор может быть основан на тех доказательствах , которые непосредственно , всесторонне , полно и объективно исследованы в самом судебном заседании . Выводы суда не могут базироваться на доказательствах , полученных с нарушением процессуального порядка их собирания + на материалах предварительного следствия не проверенных в суде (ст. 50 Конституции)
10. Суд не вправе вынести обвинительный приговор , если не проверены и не опровергнуты все доводы в защиту подсудимого и не устранены все сомнения в его виновности .

**Классификация доказательств.**

Доказательства различаются по своему происхождению , структуре и неодинаковым функциям в процессе доказывания => классификация по нескольким основаниям (разветвлённая система )

Доказательства различаются :

**I. по отношению факта совершения преступления конкретным лицом на**

* прямые
* косвенные

***Прямые*** - доказательства , которые прямо и непосредственно устанавливают доказываемое обстоятельство - факт совершения преступления конкретным лицом .

***Косвенные*** - доказательства , которые устанавливают факт совершения преступления конкретным лицом не прямо и непосредственно , а через побочный промежуточный факт .

Если при использовании прямых доказательств устанавливается только их достоверность , то при использовании косвенных доказательств - не только их достоверность , но и связь с доказываемым фактом .

Правила использования косвенных доказательств (одновременно):

1. они должны быть представлены в определённой совокупности и приводить к одному выводу о доказывании одного факта
2. должны составлять одно целое и непрерывно связаны друг с другом
3. каждое косвенное доказательство должно быть достоверным и доказанным с полной несомненностью
4. **По отношению к источнику получения доказательств :**

* первоначальные
* производные

Основание деления - наличие / отсутствие промежуточных носителей доказательной информации .

Если имеет место ***производное доказательство*** - то свидетель или потерпевший обязан указать источник своей осведомлённости , иначе сообщённые ими факты - данные не могут служить доказательствами (ст. 74,75 УПК)

Это правило применимо и показаниях обвиняемого и подозреваемого .

**Производные доказательства :**

1. могут служить необходимым средством обнаружения первоначальных доказательств
2. могут служить средством проверки первоначальных доказательств
3. могут заменить первоначальные доказательства , если последние утрачены и недоступны следствию и суду

Производные доказательства требуют особо тщательной проверки .

**III. По отношению к предмету обвинения :**

* обвинительные
* оправдательные

Это деление имеет является специфическим для уголовного процесса и имеет смысл лишь в отношении конкретных обстоятельств .

***Обвинительные доказательства*** - доказательства , которые устанавливают событие преступления и виновность обвиняемого в его совершении , обстоятельства отягчающие степень и характер ответственности обвиняемого .

***Оправдательные доказательства*** - доказательства , устанавливающие отсутствие события / состава преступления , невиновность лица привлеченного к уголовной ответственности и факты смягчающие степень / характер ответственности .

Будет ли доказательство обвинительным / оправдательным зависит не от того как оно представлено / обнаружено ,а от его фактического содержания .

1. **По механизму формирования и носителю доказательной информации :**

* содержащейся в документах
* содержащейся в предметах

Сложность разграничения доказательств по этому основанию => так как все доказательства оформляются протоколами и решающее значение имеет содержание протокола .

**Тема№5, Занятие №3**

**Виды доказательств ч. 2 ст. 69**

**1.Понятие видов доказательств.**

**Вид доказательств** - звено между общим понятием доказательства , которое дано в законе единичным доказательством , которое формируется в процессе доказывания .

**Самостоятельные виды доказательств** образуют такие доказательства , форме и содержанию которых присущи существенные особенности , определяющие только им свойственный процессуальный режим получения и использования в уголовном процессе .

Эти **особенности** касаются :

1. *источника* фактических данных доказательства (люди , предметы , документы)
2. *способ собирания* доказательства (следствие , судебные действия)
3. процессуальное *положение источника* доказательств - совокупность прав и обязанностей , ответственности (в некоторых случаях )
4. *содержание* доказательств (объём и характер сведений о фактах , имеющий значение для уголовного дела ).

**2.Показания свидетелей .**

**Показания свидетелей потерпевшего подозреваемого обвиняемого** - процессуальная форма сообщения сведений о расследуемых и рассматривающихся событиях и действиях , сохранившихся в памяти людей , теми процессуальными источниками , из которых следствие и суд установят такие сведения

**Свидетелем** является лицо которому могут быть известны какие-либо обстоятельства подлежащие установлению по уголовному делу и которые вызываются в установленном законом порядке для дачи показаний к лицу производящему дознание , следствие , к прокурору и в суд .

**Свидетельские показания** - сообщение свидетелем известных ему и имеющих значение для дела сведений о фактах , которые он передаёт компетентным органам государства в установленном законом порядке .

Свидетель - вспомогательная функция .

В основе его процессуального положения лежит общая правовая обязанность дать правдивые показания об известных ему обстоятельствах дела . Процессуальные права свидетеля предназначены не только для защиты его личных интересов , а для успешной реализации общей процессуальной обязанности и для охраны чести и достоинства свидетеля как гражданина .

Свидетель создаётся самими обстоятельствами преступления => он незаменим .

Свидетельским иммунитетом обладают :

1. ст. 51 Конституции - никто не обязан свидетельствовать о круге ***близких родственников*** - п9ст. 34 УПК

* перед началом допроса таких лиц допрашиваемому необходимо разъяснить его право отказаться давать показания об обстоятельствах уличающих его близких родственников в совершении преступления
* в настоящее время фактически утратил силу (ч3ст. 72 , ст. 399 ) с введением ст. 51 Конституции => указанные лица могут быть допрошены в случае их согласия на это

1. Лица указанные в ч2ст. 72 УПК

* ***защитник*** обвиняемого по обстоятельствам которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника ( В Положении Об Адвокатуре - адвокатская тайна )
* Лицо которое в силу своих ***физических / психических недостатков*** не способно правильно воспринимать обстоятельства имеющие значения для дела и давать о них правдивые показания но использование показаний таких лиц можно лишь в случае крайней необходимости с проведением обязательной экспертизы (п3ст. 79)

1. ***Священнослужители*** - об обстоятельствах ,которые стали им известны на исповеди (п11ст. 5 УПК , ФЗ " О свободе вероисповедания ").Не все религии признают тайну исповеди - свидетель в некоторых случаях должен доказать это обстоятельство .
2. ст.161 УПК При вызове потерпевшего его допросе и составлении протокола допроса - правила допроса свидетеля => использование ст. 51 Конституции , должно быть распространено и на показания ***потерпевших .***
3. Правила свидетельского иммунитета установлены в отношении лиц которые пользуются ***дипломатической неприкосновенностью*** (ч2 ст. 33 УПК ). Они могут быть допрошены по Их просьбе / с их согласия (согласие через МИД ) Но работники консульских учреждений вызываются в качестве свидетелей и не могут отказаться от дачи показаний = > Исключение речь идет о вопросах связанных с выполнением ими своих функций или при предоставлении связанных с этими функциями документов . Они не обязаны давать показания разъясняющие зав-ва своего государства .
4. ***Депутаты ГД и СФ*** -вправе отказаться от дачи свидетельских показаний по уголовному делу об обстоятельствах , ставших им известными в связи с выполнением ими депутатских обязанностей (ст. 19 ФЗ "О статусе депутатов ГД " , Постановление КС РФ от 20.02.1996 "о признании ст. 19 соответствующей Конституции" ). Но не допускается расширительное толкование и отказа от дачи свидетельских показаний об обстоятельствах не связанных с осуществлением депутатской деятельности , но необходимых в интересах правосудия при выполнении требований (ст. 17,52 Конституции). Депутаты ГД и СФ не могут быть подвергнуты допросу без согласия соответствующей палаты ФС => (ст. 18 ФЗ ).

Все лица пользующиеся свидетельским иммунитетом вправе отказаться от дачи показаний . Лицо имеющие свидетельский иммунитет дает показания добровольно , что должно быть отражено в протоколе и после его допроса появляются доказательства которые расцениваются как все другие доказательства .

Закон запрещает свидетелю выполнять в уголовном процессе другие функции по этому же делу.

В качестве свидетелей могут быть допрошены не только очевидцы преступления , но и лица знающие об отдельных обстоятельствах при исполнении тех или иных обязанностей (прим. понятые, ревизоры, контролёры ) . Следователь и другие лица , участвующие в процессе , могут быть допрошены в качестве свидетеля , если речь идет о злоупотреблении ими своими полномочиями . Обязанность свидетеля давать показания может сталкиваться с обязанностью лиц не разглашать сведения определенного характера , хранить их в тайне .

Закон не ограничивает возраст свидетеля => малолетние могут быть допрошены в качестве свидетелей , но осторожно в каждом конкретном случае надо решать : целесообразно ли ?

Предмет свидетельских показаний - ст. 74 УПК В него могут входить умозаключения , суждения , оценки свидетеля , следователь и суд проверяют их .

Обязанности свидетеля (ст. 73 и др. УПК):

1. **Являться по вызову к компетентному должностному лицу** - дознавателю , следователю , прокурору , суд .При неявке без уважительной причины - привод +штраф .
2. **Дать правдивые показания** и сообщить всё известное ему по делу . Отказ /уклонение от дачи показаний или заведомо ложные показания => могут привлечь к уголовной ответственности . Лицам не достигшим 16 лет - разъяснить значение правдивых показаний ( В проекте нового УПК предусмотрены Правила ) .
3. Обязан **не разглашать** данные предварительного следствия без разрешения следователя / прокурора ( ст. 139 УПК ) .
4. Обязанность помимо допроса и дачи показаний **участвовать** в других следственных действиях .

Перед началом допроса свидетелю должны быть разъяснены :

* обязанности
* права

***Права свидетеля*** :

1. Отказаться от дачи показаний (свидетельский иммунитет)
2. Знать о чем ему предстоит рассказать
3. Давать показания свободно и без принуждения
4. Формулировать показания и отвечать на вопросы по своему усмотрению , требовать чтобы в протокол были внесены поправки и изменения (ст. 160) .Вправе собственноручно записать свои показания в протокол .
5. Давать показания на родном языке + пользоваться услугами переводчика (ст. 17).
6. Уклоняться от показаний по обстоятельствам не имеющим отношения к делу . В суде отклонять такие вопросы обязан председательствующий (243,283) .
7. Право на охрану жизни , чести и достоинства , здоровья , имущества свидетеля , членов его семьи , близких и родственников .
8. Право на возмещение понесенных им по явке расходов и выплат - вознаграждения за отвлечение от обычных занятий (ст. 106).
9. Право обжаловать каждое незаконное стесняющее его права решение , действие (ст. 218) . Жалобы - устные и письменные .
10. Давать объяснения если в судебном разбирательстве сообщаются порочащие свидетеля сведения и ходатайствовать перед судом о дополнительном допросе .
11. Право свидетеля ходатайствовать о применении мер защиты законных его интересов , его безопасности .

**3.Показания потерпевшего .**

(ст. 75)

**[def]** Показания потерпевшего - **полученные в установленном законом порядке сообщения признанного потерпевшим лица органу дознания , следователю , суду о фактах и обстоятельствах , относящихся к уголовному делу .**

Предмет показаний - любые обстоятельства , которые подлежат доказыванию по делу , данные о его взаимоотношениях с обвиняемым .

Доказательством не могут быть данные сообщенные потерпевшим , если он не может сообщить источник своей осведомленности .

Показания потерпевшего не = его заявлениям и объяснениям , приобщенным к делу (161,109 УПК).

Показания потерпевшего - только устное сообщение , сделанное на допросе после возбуждения уголовного дела . Показания потерпевшего в отличии от показаний свидетеля содержат 7 особенностей :

1. В качестве свидетеля может быть допрошено любое лицо , а в качестве потерпевшего - только лицо , признанное потерпевшим .
2. Свидетель появляется в процессе после его вызова на допрос ,о признании потерпевшим выносится постановление (определение)
3. Свидетель обычно не имеет в деле процессуального интереса и не занимает в процессе устойчивого положения , а потерпевший всегда обладает => преследует в процессе определенные интересы , занимает устойчивое положение и является активным участником процесса , оказывает влияние на ход и исход дела . Заинтересованность проявляется в двух аспектах :

* как стимул к активному действию потерпевшего в раскрытии преступления
* как причину вероятной необъективности потерпевшего

1. Дача показаний для свидетеля - обязанность , а для потерпевшего не только обязанность , но и право Показания потерпевшего не только вид доказательств , но и средство защиты прав и законных интересов потерпевшего .
2. Показания потерпевшего в судебном заседании даются после ознакомления с материалами дела (предварительного расследования) , а свидетель не знает и не должен знать эти материалы .
3. В судебном заседании потерпевший не удаляется из зала судебного заседания и участвует в нем на всём протяжении .
4. Потерпевший участвует в судебных прениях по делам частного обвинения .

**4.Показания подозреваемого .**

(ст. 76)

**[def]** Показания подозреваемого - **сообщение об обстоятельствах задержания + обстоятельствах , послуживших основанием для меры пресечения , исходящие от лица , признанного подозреваемым , лицу производящему дознание , следователю и прокурору** . (ст. 52)

Подозреваемому предоставляется возможность защититься от возникшего подозрения , он вправе давать разъяснения , ему должно быть объявлено в совершении какого преступления он подозревается .

Процессуальная природа показаний подозреваемого близка к показаниям обвиняемого и является средством защиты и видом доказательства .

Предмет показаний - любые обстоятельства , которые послужили основанием для его задержания и иные известные ему обстоятельства .

Особенности показаний подозреваемого:

* Подозрение не может быть так сформулировано и обоснованно как это делается в отношении обвинения =>в показаниях подозреваемого нет детального и конкретного изложения фактов и аргументов , как это есть в показаниях обвиняемого .
* Показания подозреваемого делаются лишь на дознании и предварительном следствии . На суде - не допрашивается и не даёт показания .

1. **Показания обвиняемого.** (ст. 77 УПК)

[**def**] Показания обвиняемого - **сообщения об обстоятельствах составляющих содержание предъявленного обвинения + об иных обстоятельствах и имеющихся в деле доказательствах , исходящие от лица , привлеченного к уголовной ответственности и зафиксированные в соответствии с правилами установленными процессуальным законом .**

Особенность

его показания имеют двойственную процессуальную природу :

* это - вид доказательств
* и средство защиты от предъявленного обвинения

Предмет показаний обвиняемого :

1. Обстоятельства по предъявленному ему обвинению
2. Другие известные ему обстоятельства по делу
3. Имеющиеся в деле доказательства
4. Обстоятельства не указанные в законе , но по мнению обвиняемого имеющие значение для дела

Дача показаний обвиняемым право , а не обязанность => он не несёт ответственность за отказ и дачу ложных показаний

**виды показаний**

обвиняемый признает себя виновным полностью или частично

обвиняемый не признаёт себя виновным

Доказательное значение несет не сам факт признания вины , а конкретная информация об обстоятельствах совершенного преступления , подтвердившаяся совокупностью собранных по делу доказательств .

Показания обвиняемого рядовое доказательство и подлежит проверке и может быть положено в основу решения по делу только в случае их полной достоверности и доказанности всеми другими собранными по делу доказательствами ( ч2ст. 77 УПК ) .

**На одном признании нельзя строить обвинения .**

Среди показаний обвиняемого особое место занимает оговор и самооговор .

**Оговор** - заведомо ложные показания обвиняемого против других лиц **Самооговор** - заведомо ложные показания обвиняемого против себя .

1. **Заключение эксперта .**

(ст. 78-82 УПК)

Постановление Пленума ВС СССР 16.03.71 «О суд экспертизе»

Согласно ст. 78 УПК экспертиза назначается тогда , когда при производстве дознания ,предварительного следствия и при судебном разбирательстве необходимы специальные познания в науке технике , искусстве ,религии .

Формы применения специальных познаний в уголовном процессе

1. Судебная экспертиза
2. Освидетельствование с врачом
3. Допрос несовершеннолетнего с педагогом
4. Допрос лиц не владеющих языком , на котором ведётся судопроизводство , с переводчиком
5. Участие специалиста в следственных действиях
6. Допрос в качестве свидетелей следующих лиц
7. Требования о проведении ревизии , документальных проверок и восстановление бухучета за счёт собственных средств
8. Получение справок по специальным вопросам
9. Мнение сведущих лиц
10. Возбуждение уголовного дела по основаниям ведомственных проверок

Основные признаки (черты ) экспертизы.

1. Использование специальных познаний
2. Проведение специальных исследований с целью установления обстоятельств , имеющих значение для дела
3. Специальный субъект экспертиза- эксперт
4. Экспертиза производится в определённой процессуальной форме
5. Ход и результаты экспертного исследования оформляются специальными процессуальными документом - заключением эксперта , которое является самостоятельным видом доказательств предусмотренным законом

[**def**] Экспертиза - **производство в установленном процессуальным законом порядке , исследование материалов ( обстоятельств ) дела , которое осуществляется сведущим лицом ( экспертом ) , то есть специалистом в конкретной области науки , техники , искусства , религии .**

[**def**] Заключение эксперта - **выводы по исследуемым вопросам к которым эксперт пришел на основании специальных познаний и произведённых исследований .**

Процессуальная природа экспертизы:

* Производство экспертизы самостоятельное следственное действие
* Заключение эксперта самостоятельный вид доказательства

[**def**]Специальные познания - **знания которыми располагает ограниченный круг специалистов .**

Следователь и судья может обладать подобными познаниями , но они лишены права производить экспертизу, так как отягчающее них не могут исходить доказательства .

ст. 79 предусматривает случаи обязательного проведения экспертизы (самостоятельно) На практике их 7 ( при авариях - авто ,авиа и др. )

Не допускается постановка перед следователем правовых вопросов , как не входящих в его компетенцию ( п.1 Постановления )

Предмет экспертизы формируется следователем и судом с учетом его относимости к предмету доказывания и уголовному делу в целом и зависит от **условий** :

1. характера и состояния объектов направляемых на экспертизу
2. уровня развития науки

Экспертиза может проводиться только по назначению следственно судебных органов с соблюдением норм уголовно процессуального закона .

Согласно ст.82 УПК **виды** заключения экспертизы :

категорически положительное или отрицательное

заключение о невозможности решения данного вопроса

Вероятное заключение эксперта не является видом доказательств и не может быть положено в основу приговора (ст.409 + п.4 Постановления )

Экспертом может быть только отдельное ф.л. , но не ю.л.

**требования к личности эксперта** :

* обладать специальными познаниями в области науки
* быть достаточно компетентным , иначе ему отвод ( 59,67 УПК )
* быть не заинтересованным в исходе дела ( 59 , 67 УПК )

**отличия эксперта от специалиста**

1. Специалист вызывается в предвидении того , что его показания и опыт понадобятся для обнаружения фиксации , изъятия , доказательств .
2. Эксперт привлекается к участию в деле независимо от того обладает ли следователь и судья необходимыми для производства экспертизы познаниями .
3. Экспертиза проводится на основании постановления следователя или определения суда , а вызов специалиста может быть осуществлен на основании устного или письменного требования суда или следователя.
4. Экспертиза состоит в исследовании и составлении заключения , а деятельность специалиста ограничена обнаружением и изъятием по указанию и под контролем следователя доказательного материала . Результаты деятельности специалиста в отличии от деятельности эксперта имеют самостоятельного доказательного значения => выступают как составная часть протокола следственных действий . Специалист может делать выводы , но они не имеют самостоятельного доказательного значения и не фиксируются в процессуальных документах ( вывод несёт характер консультации и используется для построения следственных версий ).

Закон различает **Дополнительную** и **Повторную** экспертизы

(ст. 81 УПК основания назначения этих экспертиз ст. 81 + пп12,13 Постановления)

Оценка заключения эксперта включает :

1. Анализ соблюдения процессуального порядка подготовки , назначения и проведения экспертизы ( процессуальная форма ) , последствий его нарушения если они были допущены .
2. Анализ соответствия заключения эксперта заданию .
3. Анализ полноты заключения .
4. Оценка обоснованности выводов эксперта и их правильности по существу .
5. Оценка содержащихся в заключении эксперта фактических данных с точки зрения относимости к делу и места в системе доказательств.
6. Оценка достаточности представленного к экспертизе материалов .
7. Оценку правильности оформления заключения .
8. Оценку заключения эксперта путем сопоставления с другими собранными по делу доказательствами .
9. Правильное понимание логической формы экспертного вывода , его смыслового значения .

Заключение эксперта - рядовое доказательство , никаких преимуществ перед другими доказательствами не имеет . ч3ст. 80 УПК - заключение эксперта не является обязательным для дознавателя , следователя ,прокурора , суда , но несогласие их с заключением должно быть мотивировано **7.Акты ревизий и документальных проверок.**

Они могут составляться по поручению следователя и суда ; по инициативе администрации; управлений ; контрольно-ревизионных органов и других => эти акты истребуются в порядке ст. 70 УПК

Они **должны содержать** описание задания , проверочных действий , которые осуществлялись ревизорами или проверяющими ,их результатов , изложение объяснений заинтересованных лиц , их анализ и выводы .

После того как уголовное дело возбуждается для выяснения качеств предмета доказывания требуются специальные познания в том числе и в области финансов и бухучета => необходимо назначить экспертизу , а не ревизию или бухгалтерскую проверку . Производство экспертизы обеспечит доброкачественность доказательства и законные интересы обвиняемого .

**8.Вещественные доказательства .**

(83-86 УПК)

В отличии от иных видов доказательств вещественные доказательства представляют собой не словесное ( иное кодовое ,цифровое , графическое , пр. ) описание обстоятельств , имеющих значение для дела , а материальные предметы (реальные объекты внешнего мира) со следами и признаками , сохранившимися к моменту производства по делу .

**Сущность** вещественных доказательств : не описание , а непосредственное материальное отображение признаков события преступления .

**[def]** Вещественные доказательства - предметы материального мира , с помощью которых в определенном законом порядке устанавливаются данные , имеющие значение для правильного разрешения уголовного дела .

**Содержанием** вещественных доказательств являются сведения о фактах на основе которых устанавливаются обстоятельства , имеющие значение по уголовному делу , но информация превращается в доказательства лишь после приобретения определенной процессуальной формы .

**Форма** вещественных доказательств - технике процессуальные средства , которые закрепляют фактические данные , полученные от вещественного объекта , то есть необходимо составление определенных процессуальных документов . Их несколько :

Для признания вещественного объекта доказательством необходимы следующие документы

1. протокол следственного действия в ходе которого документ обнаружен
2. протокол осмотра предмета с подробным описанием
3. вынесения постановления о приобщении предмета в качестве вещественного доказательства (ст. 84 УПК)

Если предмет был кем-либо представлен , то **1** процессуальным документом будет протокол предоставления документа или протокол допроса .

Такое сложное оформление вещественных доказательств необходимо , для их сохранения , полной достоверности зафиксированной в них информации и доставке вместе с делом в суд .

Порядок хранения вещественных доказательств в ст.ст. 84-86 УПК.

**Особенности оценки** вещественных доказательств:

1. Особенность связанная с особенностью источника вещественных доказательств в качестве которого выступает место их обнаружения , что позволяет определить относимость доказательства .
2. Оценка допустимости состоит в анализе соблюдения процессуального оформления вещественного доказательства .
3. Оценка вещественного доказательства судом должна быть результатом его непременного осмотра в судебном заседании .
4. Для определения достоверности вещественного доказательства необходимо исследование их с помощью других следственных действий ( например экспертизы).

**9.Протоколы судебных и следственных действий . Процессуальные документы .**

(87-88 УПК)

Все судебные и следственные действия фиксируются в протоколах , обязательность составления которых предусмотрена в ст.102 УПК.

**[def]**Протоколы - **письменные акты и приложения к ним ,составленные лицом производящим дознание , следователем ,прокурором ,судом при проведении судебных и следственных действий .**

Особое место занимает протокол судебного заседания , где фиксируются судебные действия , и который имеет большое значение при проверке законности и обоснованности вышестоящим судом .

**Документ** - письменный акт установленной или общепринятой формы , составленный определенными и компетентными органами , должностными лицами , гражданами для изложения сведений о фактах или удостоверения фактов имеющих юридическое значение , или для подтверждения прав и обязанностей .

ОТЛИЧИЯ

* Существенное отличие протокола от других документов заключается в условиях составления . Процессуальный закон специально регламентирует порядок составления протоколов определенными участниками процесса , имея ввиду обеспечить полноту и точность их содержания . А иные документы появляются в готовом виде - процесс регламентирует их собирание , но не порядок составления .
* Процессуальным способом формирования документов является их истребование / предоставление .
* Протоколы возникают в ходе судебных и следственных действий , а документы обнаруживаются и исследуются в ходе этих действий .
* При оценке протокола обязательно проверяется правильность и процессуальное оформление , а при оценке документов правильность их состояния .
* При использовании документов в качестве вида доказательств наличие в нем обязательных реквизитов необходимо при решении вопроса о его допустимости .

Законодательство о документации создаваемой средствами вычислительной техники предусматривает ряд условий необходимых для придания документам ЭВМ юридической силы .

По вопросу о том как , по каким признакам отличить документ как самостоятельный вид доказательств и документ как вещественное доказательство существуют следующие точки зрения :

1. *Строгович* Вещественные доказательства **незаменимы** .
2. *Авторы Теории доказательств* По способу сохранения и передачи информации о существенных обстоятельствах дела .Для документов используется описание события и фактов с помощью знаковой системы , а для вещественных доказательств характерно непосредственное отображение , а не описание .
3. *Алексеев* Документы становятся вещественными доказательствами когда на них имеются следы .
4. *Авторы книги ‘ Проблемы доказательств ’* предлагают учитывать совокупность нескольких признаков , к которым относят способ сохранения и передачи сведений о фактах и условия образования вещественных доказательств и документов .
5. *Кертесс* Документы отражают факты через сознание автора , а документ - вещественное доказательство отражает факт механически - элементарно .

Вещественные доказательства - предметы которые служили орудием преступника , а документы становятся вещественным доказательством только тогда , когда он обладает признаками указанными в ст. 83 УПК .

**10.Научно-технические средства доказывания.**

**[def]**Научно-технические средства , применяемые в уголовном процессе - **соответствующие приборы , приспособления и инструменты , которые на основе специально разработанных методов используются в целях обнаружения , фиксации , исследования , проверки и демонстрации доказательств , всестороннего и полного отражения следственных и судебных действий ,предупреждения преступлений .**

Научно-технические средства должны отвечать требованиям

* законности
* этичности
* научности

Предусмотренный законом перечень видов доказательств и ст. 69 УПК является **исчерпывающим** , но это не означает его стабильности и неизменяемости , но пока закон не расширил перечень доказательств его нельзя дополнить практикой уголовного судопроизводства .

В уголовном процессе применяется аудио и видео записи , которые изготовлены в ходе производства судебно-следственных действий .

Протокол и приложение к нему не являются частями друг друга , составляют комплексное доказательство , элементы которого фиксируя полученные данные с помощью различных средств взаимно дополняют и обогащают друг друга .

Протокол и звукозапись , кино-фото документы составляющие единое целое с протоколом - нарушение УПК и звукозапись , кино-фото документы лишаются доказательственного значения .

***Prof3.doc***

**Тема № 6: Меры пресечения**

(ст. 22 К РФ, ст. ст. 89-101, 220, 393 УПК Постановление К. С. РФ от 13.07.96 г.)

**Понятие и виды уголовно-процессуального принуждения**

**Уголовно-процессуальное принуждение**  *- это совершающиеся в сфере У Пр. деятельности правоотношении, воздействие со стороны гос. органов и должностных лиц на поведение участников У Пр. направленное на обеспеченье выполнения процессуальных. обязанностей, если они не выполнены добровольно или на пресечение или предотвращение нежелательных с точки зрения. права действий в целях обеспечения нормального хода судопроизводства***.**

Меры У Пр. Пр. разделяются на:

1. задержание
2. меры пресечения
3. меры, имеющие целью обеспечение полученных доказательств ( обыск, выемка, освидетельствование, изъятие образцов, помещение обвиняемого в ПНД )
4. меры, обеспечивающие исполнение приговора в части имущественного взыскания.
5. меры обеспечения явки лиц по вызовам и соблюдение порядка судопроизводства (обязательная явка по вызовам, сообщение о смене месте жительства, привод, удаление из зала суда, наложение штрафа ).

**Основание применение мер уголовно-процессуального принуждения:**

* Наличие признаков преступления.
* Конкретный факт, данные подтверждающие необходимость уголовно-процессуального принуждения

**Общие условия применения мер уголовно-процессуального принуждения:**

1. Допустимость применения таких мер в случаях предусмотренных законом.
2. Применение их только тогда когда лица уклоняются от выполнения своих процессуальных. обязанностей или есть основание полагать, что они будут выполнять их недобросовестно.
3. При применении У Пр. Пр. недопустимы действия вредные для здоровья, а также умоляющие честь и достоинство личности.

**Понятие и виды мер пресечения.**

Судебный контроль за применением мер пресечения. Арест и заключение под стражу, содержание под стражей допускается только по судебному решению.

Судебный контроль в стадии предварительного расследования составной частью в его классическом понимании не является, а представляет собой специфическую и самостоятельную функцию судебной власти.

1.Судебный контроль осуществляется при применении мер процессуального принуждения , когда в соответствии с К РФ обязательно требуется судебное решение.

2.При подаче жалобы о нарушении прав и свобод и законных интересов человека органом предварительного следствия или прокурором осуществляется надзор.

1. Для защиты прав и свобод человека и гражданина.
2. Для эффективного осуществления предварительного расследования.
3. Обеспечение оптимальных условий для обеспечения правосудия.

СК деятельность носит право обеспечительный характер, а по отношению к правосудию - вспомогательный.

***Makar1.doc***

**Тема № 7: Возбуждение уголовного дела.**

(Ст. 3, 108, 124 УПК. ФЗ «О статусе депутатов»ФЗ «О счетной палате» ФЗ «О прокуратуре» ФЗ «О статусе судей»)

1. **Сущность и значение стадии возбуждения уголовного дела.**

Возбуждение уголовного дела – это и правовой институт, и стадия, и конкретное процессуальное действие. Оно является начальной стадией уголовного процесса. Возбуждением уголовного дела начинается уголовный процесс по каждому конкретному делу. **Возбуждение уголовного дела – самостоятельная стадия, так как она ограничена от предварительного расследования итоговыми процессуальными документами, отличается от него непосредственными задачами, кругом органов, осуществляющих процессуальную деятельность, особенностями реализации принципов уголовного процесса и характера уголовно-процессуальных отношений.**

Выделение возбуждения уголовного дела в самостоятельную стадию обусловлено тем, что без возбуждения уголовного дела органы расследования, прокурор, суд в каждом отдельном случае не имеют права для производства всех тех следственных действий, которые предусмотрены УПК. Таким образом, возбуждение уголовного дела – единственное правовое основание для дальнейших процессуальных действий при расследовании и разрешении уголовного дела.

Сущность: компетентный государственный орган (суд, прокурор, следователь, орган дознания) путем изучения поступивших заявлений и материалов, а также оценки обнаруженных ими данных устанавливает наличие признаков преступления и предусмотренных законом условий для производства по уголовному делу и на этом основании принимает решение о возбуждении уголовного дела, т.е. начала уголовного судопроизводства.

**Задачи:**1. Рассмотрение поступивших или обнаруженных первоначальных сведений о преступлении.

1. Решение вопросов, связанных с уяснением наличия материальных и процессуальных предпосылок для начала судопроизводства по уголовному делу.

К возбуждению уголовного дела существуют 2 группы требований: быстрота (оперативность) и законность и обоснованность.

Стадию возбуждение уголовного дела составляют:

1. Прием поступившей информации и ее оформление в установленном законом порядке.
2. Оценка (рассмотрение) состоит в сообщении, заявлении сведений о правонарушении.
3. Предварительная проверка заявлений о преступлении.
4. Принятие решения по сообщению или заявлению

Возбуждение уголовного дела имеет общественное, уголовно-правовое и уголовно-процессуальное значение. **Общественное значение** – от правильного и быстрого решения вопроса о возбуждении уголовного дела во многом зависит успешное выполнение задач уголовного судопроизводства. **Уголовно-правовое значение** – с принятием решения о возбуждении уголовного дела в судопроизводстве находят применение нормы уголовного права. **Уголовно-процессуальное значение** – именно с возбуждения уголовного дела начинается уголовно-процессуальная деятельность органов предварительного расследования (деятельность, направленная на раскрытие преступления, выявление лиц, его совершивших, \_\_\_\_, производство следственных действий, \_\_\_\_). С момента возбуждения уголовного дела исчисляются сроки производства дознания и следствия (ст. 121, 133 УПК). Стадия возбуждения уголовного дела начинается с приема первичных сведений о преступлении и завершается решением о возбуждении уголовного дела или об отказе в этом.

**2. Органы и должностные лица, имеющие право на возбуждение уголовного дела. Ст. 3, 109 УПК.**

Уголовное дело вправе возбуждать : суд, судья, прокурор, следователь и орган дознания.

**Прокурор** – вправе возбуждать уголовное дело о любом преступлении, совершенном на территории действий его полномочий (ст. 1, 2 Закона «О прокуратуре»).

**Следователь** – возбуждает уголовное дело, когда : в расследуемом уголовном деле обнаруживается новое преступление, сам принимает заявления от граждан, прокурор передает материалы следователю. Следователь возбуждает уголовные дела, которые подследственны ему по предмету и по территориальному признаку (ст. 126 УПК). Следователь, прокурор вправе возбуждать уголовное дело о любом преступлении, совершенном в районе их деятельности и требующее по закону обязательного производства предварительного следствия. Следователи органов МВД, ФСБ, федеральные органы налоговой полиции обладают ограниченной компетенцией и возбуждают уголовные дела только по признакам тех преступлений, которые относятся законом к их подследственности. Закон обязывает следователя независимо от его ведомственной принадлежности и подследственности принимать первичные материалы о любом преступлении, а в случае необходимости – проводить предварительную проверку и принимать по ним решения.

**Орган дознания** – возбуждает уголовные дела во всех случаях, когда им стало известно из различных источников о совершении преступления. Указание на орган дознания означает, что не каждое подразделение этих органов вправе самостоятельно возбуждать уголовное дело, но право возбуждения уголовного дела принадлежит начальнику органов дознания.

**Суд** – возбуждает уголовное дело только в исключительных случаях (ст. 255, 256 УПК). После возбуждения такого дела оно направляется для производства дознания или следствия. Постановление Конституционного Суда от 28.11.96 «О проверке ст. 418 УПК» признало, что эта норма, предусматривающая право судьи возбуждать уголовное дело, не соответствует Конституции. Судья единолично возбуждает уголовное дело частного обвинения. Кроме того, судья, в отношении которого допущены или угрозы и оскорбления, связанные с осуществлением служебной деятельности, вправе сам по этому факту возбудить уголовное дело, когда имеется достаточно данных, указывающих на признаки преступления (ст. 112, 108 УПК).

1. **Поводы и основания к возбуждению уголовного дела (ст.108 УПК, ст. 111 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности).**

Уголовное дело может быть возбуждено только при наличии законного повода, достаточности оснований и наличии у органа или должностного лица права на возбуждение уголовного дела. Это три взаимосвязанных и непременных условия.

Повод – установленный законом источник, из которого органы, управомоченные возбуждать уголовные дела, получают сведения о совершенном или готовящемся преступлении. Перечень поводов является исчерпывающим – ст. 108 УПК.

Заявления граждан могут быть устные и письменные. Устные – заносятся в специальный протокол, который оформляется в соответствии с требованиями ст. 110 УПК. Перед принятием устного заявления гражданину разъясняется ответственность за ложный донос, о чем делается отметка в протоколе. Также разъясняется рекомендация лицу, делающего письменное заявление или \_\_\_\_\_\_\_. Анонимные заявления не являются поводом к возбуждению уголовного дела. Фактические данные, которые сообщаются в таких письмах, не могут быть использованы при доказывании, но если в анонимном заявлении есть конкретные, серьезные сведения о преступлении, их необходимо рассматривать в качестве сигнала и производить проверочные действия или гласным или оперативным путем. Сведения о преступлении, поступившие по телефону, также являются сигналом о преступлении.

Явка с повинной – добровольное по своей инициативе осуществление устного или письменного заявления о совершенном преступлении, сделанное органу, управомоченному на возбуждение уголовного дела (ст. 11 УПК).

Результаты опративно-розыскной деятельности также могут служить поводом и основанием к возбуждению уголовного дела ( ст. 11 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»). Инициатива в представлении этих результатов принадлежит не только руководителю органа, но и органам предварительного расследования или суду.

Основания, влекущие возбуждение уголовного дела, называют достаточными основаниями.

Основания к возбуждению уголовного дела – фактические данные о признаках преступления в том событии, о котором речь идет в поводе. Эти основания включают в себя 2 стороны : фактическую (фактические данные) и юридическую (признаки преступления).

Для возбуждения уголовного дела достаточно сведений о признаках того или иного конкретного состава преступления. Под признаками преступления понимаются такие элементы события, которые указывают на общественную опасность последствий и хотя бы в общих чертах раскрывают их характер ( направленность). При возбуждении уголовного дела признаки конкретного события преступления указываются не окончательно и не точно, а только ориентировочно, с определенной степенью вероятности, поэтому норму уголовного закона необходимо указывать максимально вероятную, то есть ту, которая в наибольшей степени подтверждается данными.

Предположения, догадки, необоснованные выводы и заключения не могут быть основанием для возбуждения уголовного дела. Анализируя и оценивая фактические данные, содержащиеся в поводе, следователь должен прежде всего установить : имело ли место само деяние ; имелись ли в этом деянии признаки преступления ; достаточно ли фактических данных для возбуждения уголовного дела.

1. **Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу ( ст. 5 УПК).**

Для принятия обоснованного решения о возбуждении уголовного дела необходимо установить не только признаки преступления, но и возможности и данные об отсутствии обстоятельств, исключающих производство по делу. Обнаружение какого-либо из обстоятельств, перечисленных в ст. 5 УПК, по общему правилу требует безусловного отказа от возбуждения уголовного дела. Эти обстоятельства устраняют возможность возбуждения уголовного дела лишь при одном условии : то или иное обстоятельство вполне известно и несомненно уже в стадии возбуждения уголовного дела. В противном случае дело возбуждается и когда при расследовании будет одно из обстоятельств, исключающих производство по делу, оно должно быть прекращено.

Все обстоятельства можно классифицировать по 2 основаниям :

1. реабилитирующие и не реабилитирующие обвиняемого ;
2. уголовно-правовые и уголовно-процессуальные обстоятельства.
3. **Порядок возбуждения и отказа в возбуждении уголовного дела (ст. 109, 112 – 115 УПК).**

Судья, следователь, прокурор и орган дознания обязаны принимать все заявления по поводу готовящихся или совершенных преступлений, даже тогда, когда дело о преступлении, о котором поступило сообщение, им неподведомственно. Они обязаны принять и передать по принадлежности. **Должностные лица компетентных органов не вправе отказать в приеме заявления и жалоб по причине обращения не по назначению !!!**

Чтобы отграничить возбуждение уголовного дела не по реальным основаниям, закон устанавливает, что по поступившему заявлению, сообщению могут быть истребованы необходимые материалы или получены объяснения (ч. 2 ст. 109 УПК). Проверка первичности материалов должна быть направлена только к тому, чтобы решить вопросы : имеется ли надлежащий повод ? имеются ли основания к возбуждению уголовного дела ? отсутствуют ли обстоятельства, исключающие производство по делу?

Способы проверки и восполнения полученных сведений о преступных фактах :

1. Истребуются дополнительные документы или материалы.
2. Предварительно (до возбуждения уголовного дела) проводится ведомственная проверка или ревизия, инвентаризация, контрольная закупка товаров.
3. Проверка требуемых документов на месте. Составляется справка или докладная записка.
4. Получаются объяснения от отдельных граждан и должностных лиц, но не путем допросов, очных ставок, привода.
5. Личная консультация специалиста, но не экспертиза.
6. Назначение специальных предварительных исследований (не экспертиза). Это исследование необходимо для того, чтобы сделать обоснованный вывод о наличии или отсутствии признаков преступления (не экспертиза). Эти исследования требуются после возбуждения уголовного дела, обязательно проведение экспертизы.
7. Использование оперативных методов в получении сведений (ч. 1 ст. 118 УПК). Оперативно-розыскная деятельность отличается от следственных действий тем, что они свободны от процессуальной формы, способ их фиксации не определен законом ; осуществляются негласно.
8. Производство в случаях, не терпящих отлагательства, осмотра места происшествия – единственное следственное действие, которые согласно УПК может осуществляться до возбуждения уголовного дела. Не терпящими отлагательства считаются случаи, когда с промедлением осмотра может произойти уничтожение следов преступления или когда без проведения осмотра невозможно сделать правильный вывод о наличии признаков преступления.

Полученные в результате проверки документы могут являться доказательствами (документы). Однако в дальнейшем нередко требуется доказательственное закрепление.

Никаких протоколов, кроме протокола осмотра места происшествия, в ходе проверки составлять нельзя. Составляются письма, запросы, рапорты, справки.

Любые следственные действия могут быть произведены только после возбуждения уголовного дела (ч. 2 ст. 109 УПК). Единственное исключение : осмотр.

**Сроки :** ч. 1 ст. 109 УПК – трое суток, исключение – до 10 суток.

При наличии законного повода и достаточного основания компетентное должностное лицо возбуждает уголовное дело по факту преступления, а не против конкретных лиц. Возбуждение уголовного дела против конкретных лиц правомерно тогда, когда :

1. дело не проходило стадию предварительного расследования, а передано сразу на судебное разбирательство
2. дело возбуждено судом в порядке ст. 256 УПК (в отношении нового лица).

Постановление, определение – обязательный процессуальный документ, удостоверяющий факт возбуждения уголовного дела и дополнительное право на совершение последующих процессуальных действий.

Постановление Конституционного Суда РФ от 29.04.98 признало неконституционным положение ч. 4 ст. 113 УПК.

В отличии от возбуждения уголовного дела, допустимого на основании вероятного вывода о преступлении, отказ в возбуждении уголовного дела возможно только тогда, когда отсутствие преступления не вызывает сомнения. Отказ должен быть обоснованным.

***Слава.doc***

**Тема № 8 Предварительное расследование (3.4,3.5, 4)**

Проверка показаний на месте (не предусмотрено в УПК)

По поводу проверки показаний на месте существуют следующие точки зрения:

* Ряд авторов считают её развивающимся следственным действием.
* Разновидность осмотра или следственного эксперимента.

1. *Ларин*: полагает, что проверка показаний на месте не может быть следственным действием, т.к. не смешивается 2 разнородных следственных действия - осмотр и следственный эксперимент.
2. *Элькинд*: проверка показаний на месте - тактический приём, применяемый при производстве следственных действий.

Доказательственное значение проверки показаний на месте имеет значение в 2-х случаях:

* Сначала обвинение даёт понятие о тех или иных предметах, затем они обнаруживаются помощью обвиняемого;
* Сначала обнаруживаются предметы, ставшие известными из других источников места происшествия, затем обвиняемый, признаваясь в совершении преступления, указывает место происшествия, где были спрятаны предметы.

Все протоколы следственных действий представляются их участникам, которые знакомятся с ними. Обязательно в протоколе д.б. указано правильность составления. НЕ ЗЫБЫВАТЬ!!!: «дополнений и замечаний не имею».

Подпись следователя...

Привлечение лица в качестве обвиняемого. Допрос обвиняемого.

Понятие и значение привлечения лица в качестве обвиняемого.

Согласно ст. 143 УПК при наличии достаточных оснований, дающих основание для предъявления обвинения, следователь выносит **мотивированное постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого**.

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ЗНАЧЕНИЕ ДАННОГО АКТА:

* Появляется новый участник уголовного процесса - обвиняемый, который приобретает право на защиту (обязанность следователя объяснить это право);
* Органы предварительного расследования получают право на применение принудительных мер к обвиняемому (меры пресечения);
* Определяется объём обвинения, предмет и пределы судопроизводства.
* Во всех последующих стадиях, как правило, обвиняемому не могут быть вменены обстоятельства, которые не были указаны в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого.
* После привлечения в качестве обвиняемого производство ведётся не по факту, а в отношении конкретного лица.

Акт привлечения в качестве обвиняемого складывается из трёх стадий, процессуальных действий:

1. Вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого (ст. 143, 146);
2. Предъявление обвинения (ст. 145, 148);
3. Допрос обвиняемого (ст. 150 - 152).

Основания и процессуальный порядок привлечения лица в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения.

Основанием Уголовной ответственности является состав преступления, а основанием привлечения лица в качестве обвиняемого является доказательства, которые устанавливают основания уголовной ответственности и служат базой для формирования обвинения по делу, т.е. достаточные доказательства.

Достаточными признаются такие доказательства, которые обосновывают обстоятельства, положенные в основу формирования обвинения и соответствующим признакам состава преступления, указанных в регулятивной части постановления, т.е. достаточно иметь данные, которые образуют только часть предмета доказывания. Вывод о совершении преступления лицом, привлекаемым в качестве обвиняемого д.б. единственно возможным выводом, вытекающим из совокупности собранных к этому моменту совокупности доказательств, однако это не окончательный вывод, который м.б. иным, т.к. он основан на неполной совокупности доказательств.

Приостановление и окончание предварительного следствия.

**1) Приостановление предварительного следствия и его возобновление (ст.ст. 195-198)**

Приостановление производства по делу представляет собой исключительную уголовно-процессуальную форму, которая состоит в вынесении лицом, производящим дознание, следователем, прокурором и судом по основаниям, указанным в законе «О приостановлении производства по делу», - а также в последующем принятии мер к раскрытию преступления, розыску скрывающегося от следствия и суда обвиняемого, возобновление уголовного дела и его окончанию в порядке, предусмотренном в УПК.

Приостановление уголовного дела никогда не свидетельствует о его окончании. Приостановление предварительного следствия - это лишь временный перерыв в ведении дела, временное не совершение по ему следственных действий в силу специальных постановлений, которые вынес сам следователь.

**Условия *приостановления* дела:**

1. Законно лишь тогда, когда уже проведены все следственные действия, которые только могут быть при сложившихся по делу обстоятельствах;

2. Необходимо установить наличие по делу доказанного деяния, которое содержит в себе признаки преступления;

3. Необходимо наличие одного из указанных в законе оснований (ст. 195 УПК) (4 основание в статье не предусмотрено, но о нём говорится в ст. 98 закона «О Конституционном суде РФ» - о принятии к своему производству жалобы гражданина о состоявшемся или предстоящем применении по конкретному делу закона, который нарушает его конституционные права и свободы);

4. Истечение установленных законом сроков предварительного следствия или дознания (для оснований, предусмотренных п.1, 3 ст.195);

5. Чтобы были приняты все меры к обнаружению обвиняемого, а равно все меры к установлению лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (ст.195).

Момент принятия производства по делу является моментом прекращения течения процессуальных сроков. При возобновлении уголовного дела срок дополнительного следствия устанавливается прокурором, осуществляющим надзор за следствием (ст. 133).

**2) Окончание предварительного расследования с направлением дела в суд для рассмотрения его в судебном заседании (ст.199, 207).**

Перед тем, как направить дело в суд, следователь систематизирует (располагает, нумерует, прошивает) все материалы дела и выполняет ряд процессуальных действий, связанных с окончанием расследования дела:

1). Ознакомление потерпевшего, гражданского истца и ответчика с материалами дела (ст.200);

2). Ознакомление с материалами следствия обвиняемого и его законного представителя (ст. 201, 204).

О праве знакомиться с делом обвиняемый узнаёт при предъявлении обвинения. При окончании следствия следует сообщить о праве знакомиться с делом, иметь защитника и узнать о желании обвиняемого пригласить защитника.

Если обвиняемый заявил ходатайство о приглашении защитника - помощь адвоката.

ВСЕ МАТЕРИАЛЫ ПРЕДЪЯВЛЯЮТСЯ В ПРОШИТОМ И ПРОНУМЕРОВАННОМ ВИДЕ.

Защитник и обвиняемый могут знакомиться с делом совместно или раздельно. Каждому из обвиняемых представляют все материалы дела, из которых обвиняемый вправе делать выписки. При окончании расследования адвокат имеет право (ст.202).

Об окончании следствия и о предъявлении обвиняемому и его защитнику материалов дела составляется протокол.

Обвиняемый и защитник может заявлять ходатайство при окончании следствия (устное или письменное).

Обвиняемый в преступлении, предусмотренной ст. 36 УПК, вправе предъявить ходатайство о рассмотрении дела судом присяжных. Следователь обязан разъяснить по этой категории дел такое право, а также (!) юридические последствия удовлетворения данного ходатайства, включая особенности обжалования и рассмотрения жалоб на приговор суда присяжных. Ходатайство или другие ... обязательно фиксируются следователем в отдельном протоколе, который подписывается обвиняемым и следователем.

Следователь согласно ч.8 ст.201 обязан выяснить согласен ли обвиняемый на рассмотрение его дела в коллегии судей. Согласно постановлению КС РФ от 20.02.96 в случае возбуждения уголовного дела в отношении депутата, не связанного с выполнением депутатских полномочий, по завершении дознания, предварительного следствия для передачи дела в суд необходимо согласие соответствующей палаты ФС.

**Составление обвинительного заключения (ст.205, 207).**

Выполнив все процессуальные действия по окончанию предварительного следствия, следователь приступает к составлению завершающего документа - обвинительного заключения, на основании которого дело подлежит направлению прокурору для передачи его в суд.

Обвинительное заключение - процессуальный акт, завершающий предварительное следствие и формирует его итоги, и на основании которого дело направляется в суд для рассмотрения его по существу в судебном заседании.

Значение обвинительного заключения:

1. Юридическое:

* определяет круг тех доказательств, которые подлежат исследованию в суде, а также круг лиц, чьи действия станут предметом судебного разбирательства;
* без обвинительного заключения прокурор не вправе передать дело в суд, а суд осуществлять правосудие;
* заранее устанавливаются рамки предстоящего судебного разбирательства, объём обвинения, обвинительное заключение играет важную роль в обеспечении обвиняемого права на защиту.

1. Воспитательное: связано с оглашением его в зале заседания перед началом судебного следствия (полностью или его результативную часть).
2. Техническое значение: в нём упорядочивается и приводится в систему доказательственный материал, что облегчает изучение уголовного дела и помогает быстро найти в деле нужный материал.

По своей природе обвинительное заключение состоит:

* *ВВОДНОЙ;*
* *ОПИСАТЕЛЬНОЙ;*
* *РЕЗУЛЯТИВНОЙ частей.*

*ВВОДНАЯ*: - ФИО обвиняемого и правовая квалификация обвинения.

*ОПИСАТЕЛЬНАЯ*:

1. Указание повода и основания возбуждения уголовного дела;
2. Изучение фактических обстоятельств инкременированного обвиняемому преступления:

* Хронологический;
* Систематический;
* Смешанный.

1. Приведение объяснения обвиняемого по предъявленному обвинению и результатов их проверки в следствии.
2. Приведение доказательств, на основе которых устанавливается каждое обстоятельство дела (самая сложная часть);
3. Сведения о личности обвиняемого на основе установленных в суде фактов и имеющихся в деле доказательств.
4. Обстоятельства, отягчающие и смягчающие ответственность обвиняемого;
5. Указание причин и условий, способствовавших совершению преступления, а также указание о вынесении представления по поводу устранения их.

*РЕЗУЛЯТИНАЯ* часть - содержит юридические выводы из описательной части, т.е. юридические основания, требования о рассмотрении дела в судебном заседании.

**Элементы:**

1. Анкетные данные об обвиняемом;
2. Формулировка обвинения;
3. Юридическая квалификация преступления (ст. УК РФ) (в содержании обвинительного заключения может войти только то обвинение, которое содержится в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого).

Обвинительное заключение имеет приложение (ст.206).

После подписания обвинительного заключения следователь немедленно отправляет дело прокурору, который обязан в срок, но не более 5 суток рассмотреть т принять соответствующее решение ... Утверждается прокурором.

**3) Прекращение Уголовного дела (ст. 5-9; ст. 208, 210)**

Прекращение уголовного дела - это процессуальный акт, выражающий решение управомоченного на то должностного лица об отсутствии требуемых для уголовного и

судопроизводства предпосылок и оснований и об отказе от дальнейшего его введения. Прекращение уголовного дела моет иметь место:

* до привлечения (обвинение вообще не формируется);
* после привлечения (аннулируется).

Процессуальные основания прекращения уголовного дела:

1. Основания, **реабилитирующие** данное лицо (п.п. 1, 2, 5 ч. 1 ст. 5; ч.2 ст.5; п.2 ч.1 ст.208.);
2. Основания, **не реабилитирующие** данное лицо:

* **Не реабилитирующие** основания, исключают возможность применения к лицу мер дисциплинарного воздействия, принудительный мер воспитательного воздействия или мер административного взыскания (п.3,4,8 ч.2 ст.5; п.1 ч.1 ст. 406, ст.6,7,9)
* **Не реабилитирующие** основания, предполагающие применения к лицу вышеуказанных мер (ст.8, ч.4 ст. 209)

1. Основания, которые влекут прекращение дела в связи с недоказуемостью привлечения лица к уголовной ответственности (п.9 - 11 ч.1 ст.5)
2. Ст. 7 УПК устанавливает порядок прекращения дела в связи с деятельным раскаянием.

Следует иметь ввиду:

* Лицо, совершившее преступление вправе возражать против прекращения дела по этому основанию;
* При наличии такого возражения производство по делу д.б. продолжено в обычном порядке.
* Потерпевший вправе знать о прекращении дела и обжаловать такое решение в вышестоящий суд или вышестоящему прокурору.

1. Прекращения дела в связи с примирением возможно не только по делам частного обвинения, но и по делам публичного обвинения, при условии, что лицо, впервые совершившее преступления такой тяжести и причинило вред.

Примирение жертвы с правонарушителем в литературе называют восстановительным правосудием. Предлагает в литературе в качестве ведущего в примирение - представителей организаций.

Прекращение уголовного дела производится мотивированным постановлением (ст. 209), копия направляется прокурору.

О прекращении дела уведомляются все заинтересованные лица. Правом обжалования такого постановления наделены (обвиняемый, потерпевший, лицо или учреждение), по заявлению которого было возбуждено уголовное дело..........

Постановление КС РФ от 13.11 95 указано, что любой участник процесса может обжаловать постановление о прекращении дела непосредственно в суд. Прекращение производится со ссылкой на основания, предусмотренные процессуальным, а не материальным законом.

1. ч. 2 ст. 208 УПК

При прекращении дела по ч.2 ст. 208 полностью исключается какое-либо сомнение в невиновности лица совершённого преступления.

Недоказание виновности равносильно доказанию невиновности и с точки зрения реабилитации человека ничем от него не отличается.

Прекращение производства по делу за недоказанностью участия обвиняемого может быть применено при наличии следующих условий:

1. Доказанность в совершении преступления;
2. Наличие в деле обвиняемого (надо предъявить обвинение, даже если оно недостаточно обосновано);
3. Исчерпание всех возможностей для исследования или получения дополнительных доказательств;
4. По данному основанию прекращению подлежит, как правило, дело лишь в части определения лица, а не всё дело целиком.

***Makar2.doc***

**Тема № 9: Подсудность.**

(Ст. 14 международного пакта «О гражданских и политических правах», ст. 47 Конституции, ст. 35 - 45 УПК, Федеральный конституционный закон «О судебной системе в РФ», Постановление Конституционного суда 16.03.98 «О проверке конституционности ст. 44 УПК и 123 ГПК», Постановление Пленума Верховного Суда «О некоторых вопросах применения Конституции при осуществлении судом правосудия» от 31 октября 1995 года.)

**Подсудность** - совокупность признаков ( юридических свойств уголовного дела), на основе которой закон определяет , какой суд первой инстанции должен это дело рассмотреть. Подсудность связана с компетенцией, под которой понимается объем полномочий суда на рассмотрение определенного в законе круга дел. Подсудность - категория процессуальная, а компетенция - категория судоустройственная.

Вопрос о подсудности решается :

1. при окончании предварительного расследования и направлении дела в суд (ст. 217 УПК)
2. при назначении судебного заседания (ст. 222, 231, 432, 433 УПК).

Правила о подсудности направлены на обеспечение быстрого, полного, объективного рассмотрения дела, основаны на принципе равенства всех перед законом, судом (ст. 19 Конституции). Каждое уголовное дело рассматривается судом, которому оно подсудно. Обвиняемый имеет право знать, какой суд правомочен рассматривать его дело, что должно лишать субъективизма при решении вопроса о подсудности.

**Значение правил о подсудности:**

1. является одной из гарантий права на судебную защиту и беспрепятственного доступа к правосудию, одним из проявления принципа равенства граждан перед законом и судом ;
2. позволяет равномерно распределить дела ;
3. максимально приблизит рассмотрение уголовного дела к месту совершения преступления и , таким образом, обеспечит участие всех заинтересованных лиц ;
4. обеспечивает быстрое, полное, объективное рассмотрение уголовного дела.

Признаки, характеризующие подсудность :

1. признаки самого преступления ;

2. место совершения преступления ;

1. субъект преступления.

При определении подсудности какого-либо преступления эти признаки рассматриваются одновременно, совокупно.

Виды подсудности :

1. предметная (родовая) - ст. 15, 35 - 38 УПК. Определяется родом (видом) преступления, выраженном в квалификации общественно-опасного деяния. Ст. 40 УПК: право вышестоящего суда в качестве суда первой инстанции рассмотреть любое дело, подсудное нижестоящему суду, при наличии ходатайства обвиняемого.
2. территориальная (местная).ст. 41 УПК : свойства дела, которые определяют, какой из судов одного и того же звена судебной системы должен рассмотреть его. Общим правилом является рассмотрение дела тем судом, в районе деятельности которого совершено преступление (см. Постановление Пленума Верховного суда от 31 октября 1995).
3. персональная (специальная) - ст. 39 УПК- относится к делам о преступлениях, совершенных военнослужащими. ФЗ «О военных судах».
4. подсудность по связи дел - ст. 46, 22 УПК. Свойства дела, которые позволяют определить , какой суд должен рассмотреть уголовное дело при объединении в едином производстве дел по обвинению одного лица или группы лиц в совершении одного или нескольких преступлений.
5. правило передачи уголовных дел установлены ст. 43, 44 УПК, но Постановление Конституционного Суда от 16.03.98 ст. 44 УПК частично признало несоответствующей Конституции. Конституционный Суд установил : при передаче уголовного дела из одного суда, которому оно подсудно, в другой суд, необходимы : соответствующий процессуальный судебный акт (постановление, определение) ; указание точных обстоятельств, по которым дело не может быть рассмотрено в том суде и тем судьей, в подсудности которых оно отнесено законом и подлежит передаче в другой суд.

Правила о подсудности устанавливают рассмотрение уголовного дела судьей единолично (ч. 2 ст. 35УПК), коллегией (судья + народные заседатели - ч.2 ст. 35УПК), коллегией (три профессиональных судьи - ч.1 ст. 15 УПК), судьей и присяжными заседателями (ч.3 ст. 15 УПК).

***Тема10.doc***

**Тема № 10: Стадия выполнения подготовительных действий (подготовления к назначению судебного заседания).**

**10.1. Понятие и значение стадии назначения судебного заседания.**

После окончания предварительного расследования дело переходит в стадию назначения судебного заседания. Эта стадия заключается в том, что судья единолично, не предрешая вопрос о виновности, в установленном законом процессуальном порядке решает вопрос о достаточности представленных ему фактических данных и о наличии юридических оснований для разрешения в судебном разбирательстве вопроса о виновности (невиновности), привлекаемых к уголовной ответственности лиц и осуществляет подготовительные действия к судебному разбирательству.

**Задачи стадии:**

1. Проверка доброкачественности проведенного по делу предварительного расследования.
2. Подготовка дела к рассмотрению в судебном заседании.

Материалы предварительного следствия анализируются и оцениваются с точки зрения возможности вынесения дела на рассмотрение дела в судебном заседании.

Данная стадия носит контрольный характер пол отношению к предварительному расследованию и подготовительный характер к судебному разбирательству.

**Значение стадии:**

1. Предупреждает от необоснованного обвинения.
2. Обеспечивает такое положение, чтобы на судебное разбирательство ставились только правильно и полно расследованные дела, по которым соблюдены все требования закона.
3. Назначая судебное разбирательство судья устанавливает пределы судебного разбирательства.
4. Гарантия для привлеченных в качестве обвиняемых лиц в том, что без достаточных фактических и юридических оснований они не будут поставлены в положение подсудимого.

С момента назначения судебного заседания обвиняемый именуется – **подсудимым**.

Стадия назначения судебного заседания имеет особенности:

1. Отсутствие правил процедурного характера, а также фиксации действий судьи в протоколе.
2. Запрет на проведение каких-либо действий судебно-следственного характера.
3. Не принимают участие стороны.

**10.2. Круг вопросов, решаемых при назначении судебного заседания.**

*Судье надлежит ориентироваться на три фактора:*

1. Субординационный – определение подсудности.
2. Процессуальный – в процессе расследования дела должны быть исключены существенные нарушения УПК.
3. Материальный- подлежащий применению материальный закон должен быть определен правильно, хотя бы по самым общим признакам.

В стадии назначения судебного заседания судья разрешает три группы вопросов:

1. Вопросы, связанные с установлением оснований к рассмотрению уголовного дела по существу (назначение судебного заседания). Данные вопросы установлены в п.1-7 ст.222 УПК, рассматриваются в том порядке, как предусмотрено в УПК. Отрицательный ответ на любой из вопросов обязывает судью принять соответствующее решение, затем, если есть основание – перейти к решению следующих вопросов.
2. Вопросы, связанные с разрешением поступивших ходатайств и заявлений ст. 223УПК. Допускаются только письменные ходатайства, т.к. не предусматривается участие сторон. Ходатайства может подать обвиняемый и его защитник, потерпевший и его представитель, гражданский истец (ответчик) – их представители, организации. Перечень ходатайств ст. 223 УПК не является исчерпывающим.
3. Вопросы, носящие организационно – подготовительный характер по отношению к стадии судебного разбирательства.

**10.3. Назначение судебного заседания.**

*Постановление о назначении судебного заседания судья выносит :*

1. При расследовании дела соблюдаются все требования УПК по обеспечению прав обвиняемого.
2. Отсутствуют иные препятствия для рассмотрения дела в суде (ст. 231,232, 234 УПК). Судья праве исключить из обвинительного заключения отдельные пункты обвинения или применить закон закон о менее тяжком преступлении, но с тем, чтобы новое обвинение по своим фактическим обстоятельствам не отличалось существенно от обвинения, содержащегося в обвинительном заключении. Вопрос о назначении судебного заседания должен быть разрешен:
3. По делам, по которым обвиняемый содержится под стражей – не позже 14 дней с момента поступления дела в суд, а по остальным – в течение месяца.
4. Если судебное заседание возможно, то судья должен разрешить вопросы, указанные в ст.228 УПК (место, время). В постановлении указывается место и время судебного разбирательства: дело должно быть начато рассмотрением в судебном заседании не позднее 14 суток с момента вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания. Ст. 239УПК.

После назначения судебного заседания судья должен:

* объяснить участникам судебного разбирательства возможность познакомиться со всеми материалами дела и выписать из него необходимые сведения.
* подсудимому должна быть вручена копия обвинительного заключения, а если судья изменил меру пресечения, список лиц, подлежащих вызову, то подсудимому вручается копия постановления судьи.
* по делам частного обвинения (если не было расследования) – подсудимому вручается копия заявления потерпевшего.

Участие присяжных заседателей – особенности назначения судебного заседания: рассмотрение дела в судебном заседании не может быть начато ранее, с момента трех суток вручения подсудимому обвинительного заключения или приравненных к нему документов ст. 237 УПК.

**10.4. Оценка доказательств в стадии назначения судебного заседния.**

Оценка доказательств производится не с точки зрения достоверности доказательств, а с точки зрения их достаточности, чтобы в судебном заседании решить вопрос о виновности или невиновности обвиняемого.

Оценка доказательств является проверкой фактических оснований обвинения, чтобы можно было разрешить дело по существу в судебном заседании.

Суд оценивает доказательства с точки зрения:

* их относимости, допустимости, достаточности.
* вопрос о виновности в данной стадии не предрешается.

Оценку доказательств судье осуществляемую по своему внутреннему убеждению следует основывать на всестороннем, полном и объективном исследовании всех материалов дела в судебном заседании, а в стадии назначения судебного заседания у судьи складывается внутреннее убеждение не в виновности обвиняемого, а в законности и обоснованности обвинения и достаточности доказательств для рассмотрения дела в судебном разбирательстве.

При оценке доказательств в стадии назначения судебного заседания судья удостоверяется собранными на предварительном расследовании доказательствами, обоснованием обвинения.

Для оценки доказательств в этой стадии характерно:

1. Доказательства оцениваются только с точки зрения их относимости, допустимости, достаточности.
2. Проверяется законность методов, которые использовались следственными органами.
3. Оценка соответствия выводов следствия фактическим обстоятельствам дела, проверяется логичность выводов следствия.

***t11.doc***

**Тема № 11: Судебное разбирательство**

Положение суда в судебном разбирательстве (СР) характеризуется его:

беспристрастностью и объективностью.

Все свои выводы суд выражает только в приговоре, который выносится в конце разбирательства;

Пока не исследованы в полном объёме все обстоятельства, не закончена проверка доказательств, суд не может предрешать свой вывод о вопросах виновности, не может высказывать мнение по существу дела.

Если дело рассматривается коллегиально, то исследование, правовая оценка доказательств, решение всех вопросов - судом коллегиально, но руководство рассмотрением дела в суде осуществляет председательствующий, который действует от имени всего состава суда с его согласия и любой вопрос, в том числе по поводу действий самого председательствующего решается всем составом суда большинством голосов.

**В общем, председательствующий в СЗ:**

* руководит СЗ (ст. 243 УПК);
* поддерживает порядок в СЗ (ст. 263 УПК);

**Прокурор в СЗ**

* поддерживает обвинение;
* принимает участие в исследовании доказательств;
* высказывает мнение по возникающим в СЗ вопросам;
* представляет суду свои соображения по поводу применения УЗ, меры наказания;
* Отказывается от обвинения, если данные судебного следствия его не подтвердили;

**Защитник в СЗ**

* принимает участие в исследовании доказательств;
* высказывает мнение по возможным вопросам;
* излагает суду соображения защиты по существу обвинения относительно обстоятельств смягчающих ответственность, о мере наказания, гражданско-правовых последствий обвинения.

В соответствие со ст.ст. 246, 250, 53 в СЗ принимают участие помимо прокурора и адвоката: подсудимый, представитель общественности, потерпевший. (???)

**Общие условия СЗ, обеспечивающие полное всестороннее объективное исследование обстоятельств дела в судебном разбирательстве.**

1. Непосредственность, устность, непрерывность СР (ст. 240 УПК);
2. Неизменяемость состава суда (ст. 241 УПК);
3. Участие переводчика и специалиста (ст.57, 2531 УПК);
4. Участие секретаря и правила составления протокола СЗ (ст. 244, 264 - 266 УПК);
5. Особый порядок вынесения определений и распорядок СЗ (ст. 261. 262 УПК);
6. Правила об отложении и приостановлении дела, возвращения его на доследование, прекращение дела (ст. 257 - 259 УПК);
7. Пределы СР и изменения обвинения (ст. 254 - 256 УПК);

Секретарь - тоже подлежит отводу, он ведёт протокол с момента открытия СЗ до провозглашения приговора.

**Значение протокола:**

1. Он фиксирует весь ход судебного разбирательства;
2. Отражает все процессуальные действия суда и участников СР и содержание всех показаний, которые даются в суде;
3. Протокол СЗ имеет большое значение для кассационных и надзорных инстанций, которые именно и только по нему проверяют дело;
4. В протоколе д.б. отражены ВСЕ действия правильно, чётко и полно **- ИНАЧЕ отмена приговора!**

Протокол СЗ должен быть изготовлен и подписан председательствующим и секретарём в течении **3** суток после окончания СЗ;

После подписания ещё в течении **3** суток на протокол м.б. поданы замечания, которые рассматриваются председательствующим **- на практике нет, это используется, чтобы писать жалобу летучку**;

**Пределы разбирательства и изменения обвинения**

Разбирательство дела в суде ограничено определёнными пределами (ст. 254 УПК). Суд может вести разбирательство и вынести приговор лишь в отношении тех лиц, которые "преданы суду", и лишь по тому обвинению, по которому "преданы суду".

*Пределы СР определяются:*

* по субъектам (в отношении кого может вестись);
* по предмету ( - содержание обвинения);

**Процессуальным документом устанавливающим пределы СР - "Постановление судьи о назначении СЗ".**

Оглашая ОЗ и выясняя отношения подсудимого к обвинению суд тем самым определяет **пределы** и **направления** исследования доказательств, но в ходе ССл м. выявиться обстоятельства, требующие от суда принятия решения об изменении первоначального обвинения.

Такое изменение:

1. Новое обвинение НЕ влечёт **ухудшения** положения подсудимого;
2. Не нарушает права подсудимого на защиту;

*Постановление ВС РФ от 26.04.96*

Суд вправе изменить обвинение и квалификацию обвиняемого по другой статье. А равно квалифицировать отдельные эпизоды преступления по статье УЗ, по которым подсудимому не было предъявлено обвинение если:

* Действия подсудимого, квалифицируемые по новой статье УЗ, вменялись ему в вину и не были исключены судьёй из ОЗ при назначении СЗ;
* Действия подсудимого, квалифицируемые по новой статье УЗ не содержат признаков более тяжкого преступления;
* Действия подсудимого, квалифицируемые по новой статье УЗ существенно не отличаются по фактическим обстоятельствам от обвинения, по которому дело принять к производству суда;
* Изменение обвинения не ухудшает положение подсудимого и не умаляет его права на защиту;

**Пока действует:**

По новому обвинению, которое не было вменено в вину м.б. ВУД **определением** суда, которое должно быть вынесено в совещательной комнате. (Доводы в пользу отмены: суд должен только судить, а ВУД не входит в его компетенцию как исключительно судебного органа).

Основанием для ВУД в отношении новых лиц, является обнаружение в судебном заседании фактов, указывающих на совершение преступления определённым, но ещё не привлечённым к УО лицом (определённые суда также в совещательной комнате);

* Особый порядок ВУД в отношении свидетелей, понятых, экспертов давших заведомо ложные показания или заключения (п. 3 ст. 256 УПК).

**Отложение СР, приостановление СР, Направление дела на доследование, прекращение дела.**

*Отложение разбирательства дела при его невозможности в случае:*

1. Неявки в СЗ к/л из вызванных лиц;
2. В связи с необходимостью истребования новых доказательств;

Срок, на который откладывается слушание д.б. минимальным!

*Приостановление дела (ч.2 ст. 237 УПК);*

В отличии от приостановления дела для розыска обвиняемого в стадии назначения (????), когда дело возвращается прокурору, при объявлении розыска , во время СЗ дело остаётся в суде.

*Направление дела на доследование*

производится по тем же основаниям и в том же порядке, что и стадия назначения дела (????);

Если восполнить пробел в СЗ невозможно, т.е. не выяснены существенные обстоятельства и нет возможности их выяснить в судебном заседании, то **это является безусловным основанием к направлению дела на доследование**.

Неполнота расследования признаётся невосполнимой если:

1. Добытые органами следствия данные **не позволили сформулировать обвинение** в соответствии с требованиями ст. 144 УПК;
2. Требуются **процессуальные действия**, производство которых **невозможно** или нецелесообразно в условиях **СР**;
3. **Необходимо дополнительное собирание доказательств** относительно **обширного** круга невыясненных обстоятельств и проведение большого количества следственных действий;
4. По делу **не исследованы** обстоятельства, указанные в определении суда **ранее передавшего дело на доследование**;

* Оценка обнаруженной судом неполноты расследования как невосполнимой всегда д.б. связана с ответом на вопрос: **не исключено ли вообще в силу объективных условий дальнейшее собирание доказательств?**

*Прекращение УД в СЗ*

Дело м.б. прекращено в соответствии со ст.ст. 5-9, 259 УПК.

Если подсудимого предъявлено обвинение по нескольким ст. УЗ и суд в ходе СР придёт к выводу о необходимости по некоторым из них прекратить УД, мотивированное решения об этом излагается не в приговоре, а в определении (постановлении) суда, вынесенном одновременно с приговором;

**Распорядок СР**

Решения, выносимые судом по вопросам, возникающим во время СР **оформляются в определениях**, которые бывают 2 видов:

* устные, без удаления в совещательную комнату;
* выносимые судом в совещательной комнате в виде отдельных письменных документов;

Определения формулируются председательствующим и их содержание заносится в протокол СЗ.

**Процессуальный порядок СР**

Общая характеристика порядка СР

Сложность процессуальной формы проявляется в том, что:

1. В СР получают полную реализацию **ВСЕ принципы** УПР;
2. ВСЕ доказательства исследуются в присутствии и при активном **участии подсудимого**;
3. Исследование доказательств приобретает **всесторонний характер**, т.к. оно происходит с участием Прокурора, Подсудимого, Защитника, Потерпевшего, ГИ, ГО, их представителей, ОЗ, ООб, - что создаёт возможность перекрёстных и шахматных допросов;
4. Все, подлежащие исследованию, виды доказательств сосредотачиваются **в одном месте** в одно и то же время, тем самым создаётся возможность в любой момент возвратиться к уже исследованным в СР доказательствам и их сопоставить;
5. Все участники СР не только исследуют доказательства, но и сообщают суду результаты их оценки в судебных прениях, следовательно, суд может более тщательно изучить их позиции;

Стадии СЗ

1. Подготовительная часть;
2. Судебное следствие;
3. Судебные прения;
4. Последнее слово подсудимого;
5. Постановление и провозглашение приговора;

\*Каждая из этих частей - **совокупность процессуальных действий и п/о, направленных на выполнение задач правосудия и создание необходимых условий для перехода к следующей части СР**.

Каждая часть имеет свои непосредственные задачи, которые определяют её содержание и порядок проведения;

**1) Подготовительная часть СР**

Заключается в *выполнении* судом и участниками СР определённых процессуальных *действий* ***цель***, которых - *обеспечить полное и правильное выяснение обстоятельств дела, проверку и оценку доказательств в судебном следствии.*

**Подготовительная часть СР:**

1. **Открытие** СР (ст. 267 УПК)

Из данной статьи следует, что **обвиняемому** предоставляется возможность выразить своё отношение к **форме судопроизводства** *(т.е. ещё до СЗ!);*

Судья также выясняет у **подсудимого** *(уже в СЗ! )* согласие на соответствующие изменения состава суда.

1. **Объявление** и разъяснение **правил** поведения в суде и ответственность за их нарушения (ст.ст. 262, 263)**;**
2. Сообщение **секретаря** о явке в суд участников СР и других явившихся лиц (ст. 268 УПК);

Секретарь докладывает также о причинах неявки, если они известны

1. Разъяснение **переводчику** его прав и обязанностей;
2. Установление личности **представителя общественности**, если он явился в СЗ, проверка соответствующих документов;

Решение вопроса о его допуске, если он не был допущен в стадии назначения СЗ, разъяснение ему его прав (ст. 259);

1. Если в СЗ явились лица, которые могут участвовать в деле **в качестве ГИ** или ГО, судья выясняет, не предъявлен ли по делу гражданский иск;

Если предъявляется или уже предъявлен суд д. вынести определение о признании лица ГИ и привлечении другого лица в качестве ГО (ст. 54, 55);

1. Удаление **свидетелей** из зала СЗ (ст. 270);

Чтобы полученная информация не повлияла на показания, свидетелю необходимо разъяснить, что после допроса они не д. общаться с недопрошенными свидетелями;

1. Установление личности **подсудимого** и своевременное вручение ему копии ОЗ и других документов предусмотренных ст. 237, 418 УПК;

В ст. 271 УПК - примерный перечень вопросов по которым устанавливается личность подсудимого:

\*Если подсудимый другой национальности, т.е. не то по которой в соответствии с УПК ведётся судопроизводство и в процессе НЕТ переводчика, подсудимого следует спросить нуждается ли он в помощи переводчика и если да, то обеспечить таковой;

1. **Объявление состава суда и разъяснение права отвода** (ст. 272), в том числе запасным заседателем, адвокату, ОО,ОЗ (ст. 671 УПК); ст. 250 ничего не говорит об отводе ОО, но он возможен в силу аналогии закона. (?)

\*Здесь де разъясняется вопрос об ответственности за угрозу, оскорбление суда и т.п. и других участвующих в деле лиц; (см.: ФЗ "О государственной защите судей"

1. **Разъяснение подсудимому** его прав, перечисленных в ст.ст. 51 К РФ, 46, 265, 280, 283, 288, 289, 291, 298, 325 УПК.
2. **Разъяснение потерпевшему, ГИ, ГО** и их представителям прав, перечисленных в ст.ст. 51 К РФ, 53 -56, 264,265, 274 УПК;

\*По делам с участием несовершеннолетних права разъясняются законному представителю;

1. **Разъяснение специалисту** его прав и обязанностей (ст.ст. 235, 2351 УПК);
2. Заявление и рассмотрение **ходатайств** (т. 276 УПК);

\*Законные представители, эксперты, специалисты также могут заявлять ходатайства (ст.ст. 399, 82, 1331 УПК);

\*Ходатайства должны быть мотивированы, они разрешаются судом в зависимости от их значимости для разрешения дела;

\*Закон не предусматривает отложение разрешения ходатайств - нужно решать сразу: отклонить уже в подготовительной части или удовлетворить;

ч. 2 ст. 286 УПК - В случае отказа, есть право заявить данное ходатайство в дальнейшем.

Подсудимый вправе отказаться от защиты; (?)

1. Разрешение вопросов о **возможном рассмотрении дела в отсутствии** к/л из участвующих в деле лиц (ст. 277 УПК);

\*Если неявка не вызвана причинами исключающими возможность явки, суд д. либо отложить дело и обеспечить явку свидетелей, либо исключить показания этих свидетелей из числа доказательств, на основании которых основывается приговор.

**2) Судебное следствие**

(ст. 278 - 284)

Центральная часть судебного разбирательства т.к. именно здесь заключён **фундамент будущего приговора**;

СС - самостоятельное исследование судом и участниками СР фактических обстоятельств дела по существу, т.е.:

* Допросы Подсудимого, Потерпевшего, Свидетелей;
* Заслушивание заключений экспертов;
* Проверка вещдоков и др. Доказательств;

***\*СУД САМ ФОРМИРУЕТ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА!***

1. ***Начальные действия СС***
2. *Оглашение обвинительного заключения* (или заявления потерпевшего (?), компетентного органа, частного обвинения, а по дела с протокольной формой - протокола о правонарушении и постановление судьи о назначении СЗ);

\*Оглашение необходимо в силу принципа гласности, чтобы присутствующим стал ясен предмет СР;

1. *Разъяснение подсудимому сущности обвинения*, по которому он предан суду;
2. *Опрос подсудимого о то признаёт ли он себя виновным*, если желает он может мотивировать свой ответ;
3. *Установление порядка исследования доказательств* (ст. 79 УПК);

**Порядок исследования доказательств** - последовательность исследования отдельных обстоятельств дела и производства следственных действий в суде.

\*При определении порядка исследования доказательств необходимо учитывать характер преступления, его объём, сложность, признание или отрицание подсудимым своей вины, доказательства, собранные по делу, личность подсудимого.

***2. Следственные действия по исследованию доказательств***

1. **Допрос подсудимого**

Суд, предлагая подсудимому дать показания по поводу обвинения и известных ему обстоятельств дела должен разъяснить ему ст. 51 К РФ (Разъяснено Пленумом 31.10.95);

Сначала подсудимый даёт показания, а затем его допрашивают:

1. Судьи, Обвинитель
2. Потерпевший, ГИ, ГО и их представители;
3. Защитник;

\* в суде присяжных начинает прокурор.

На судебном Следствии появляется такая форма допроса как

1. *Шахматный*

* не прерывая допроса одного из лиц по поводу определённого обстоятельства, вопросы задаются другим участникам исследуемого события;

1. *Перекрёстный*

* одновременный допрос подсудимого двумя лицами по поводу одного обстоятельства;

\*Суд вправе задавать вопросы в любой момент СС задавать вопросы (ст. 283 УРК);

\*Подозреваемый вправе в любой момент СС с разрешения председательствующего давать показания;

1. **Установление личности** предупреждение свидетелей и потерпевшего за отказ от дачи показаний, дачу заведомо ложных показаний **и допрос потерпевшего и свидетелей** (ст.ст. 282 - 287 УПК, разъяснения к ст. 51 К РФ)

\*Допрос свидетеля, вызванного по ходатайству одного их участников начинает **тот** участник, который **заявил ходатайство** о вызове.

\*Председательствующий снимает вопросы не имеющие отношение к делу;

\*После допроса свидетели могут остаться в зале или быть отпущенными, но только после заслушивания мнений участников СР (если при ПР были побои - вызывают следователя).

**3. Производство экспертизы в суде** (ст. 288 - 290)**.**

Вызов эксперта в суд не всегда целесообразен, его следует вызывать только в необходимых случаях.

Он вызывается **не для подтверждения** данных ранее заключений, а для производства экспертизы и дачи заключения по её результатам.

1. **Участие специалиста (ст. 2531 УПК)**
2. **Осмотр вещдоков и оглашение доказательств (ст. 291 - 297 УПК)**
3. **Осмотр местности и помещения (ст. 293)**

***3. Действия, заканчивающие проверку исследования доказательств - окончание СС (ст. 299)***

* Председательствующий обязан спрашивать всех участников СР о дополнении судебного следствия;
* После разрешения заявленных ходатайств и выполнения необходимых следственных действий *председательствующий* объявляет СС **законченным**.
* *СС - основа как для Судебного приговора, так и для Судебных прений;*

1. **Судебные прения (СП)**

(ст.ст. 295, 296 УПК, постановление КС РФ от 15.01.99:

правило неучастия потерпевшего в судебных прениях признано - неконституционным! (в ст. 295 УПК);

**Судебные прения (СП)** - **речи** обвинителя, потерпевшего, ГИ,ГО и их представителей, защитников и подсудимого, если защитник не участвует;

\*Участники СП в своих речах не вправе ссылаться на доказательства, не рассмотренные в судебном следствии (принцип непосредственности);

*Значение судебных прений:*

1. *Процессуальное*

* Подводят итоги судебного следствия с разных сторон;
* Содействуют формированию внутреннего убеждения судей как необходимого условия последующего вынесения им **законного** и **обоснованного** приговора;

1. *Социально-воспитательное*

* В них даётся социально-положительная оценка преступлению;
* Содействуют формированию общественного мнения;
* Содействуют созданию атмосферы нетерпимости вокруг преступления и преступности;
* Содействуют правовому, нравственному, политическому воспитанию граждан;

*Предмет СП*

* социально-политическая оценка преступлений;
* фактические обстоятельства дела;
* анализ и оценка доказательств;
* юридическая оценка установленных фактов;
* характеристика личности подсудимого, в случаях необходимых личности потерпевшего, свидетелей, других участников процесса;
* вопросы связанные с гражданским иском;
* вопросы связанные с наказанием;
* вопросы причин и условий, которые способствовали совершению преступления и способы их устранения (частное определение суда ст. 286 (?))

\*После речей участники могут обменяться **репликами**, которые состоят в возражении ораторам. Право последней реплики у защитника и подсудимого.

* По окончании СП, но ДО удаления суда в совещательную комнату, участники СР м. предоставить в письменном виде формулировку решения по вопросам из ст. 303 УПК: имело ли место деяние, содержит ли деяние состав преступления, совершил ли деяние подсудимый, виновен ли подсудимый и подлежит ли он наказанию.

**4) Последнее слово подсудимого** (ст. 297 УПК)

После окончания судебных прений председательствующий представляет подсудимому последнее слово - он последний кто выступает перед вынесением приговора -**важная процессуальная гарантия права на защиту!**

* **Вопросы** к подсудимому во время последнего слова **не допускаются**, однако *председательствующий* может *останавливать* его, когда он касается обстоятельств явно отношения к делу не имеющих;

Последнее слово подсудимого *не имеет доказательственного значения* - если он в последнем слове сообщил сведения, которые могут иметь доказательственное значение необходимо **возобновить судебное следствие**!

После этого - допрос подсудимого по данному обстоятельству и только тогда вновь полученные показания используются в качестве доказательства, а по окончании возобновления судебного следствия вновь следуют судебные прения и подсудимому вновь предоставляется последнее слово.

Заслушав Последнее слово Суд **немедленно** удаляется на совещание для установления приговора, о чём председательствующий объявляет в зале СЗ (ст. 299 УПК)

**5) Приговор и частное определение**

Постановление Пленума ВС РФ 29.04.96 "О судебном приговоре"

1. **Сущность и значение приговора** (ч. 10 ст. 34, ст. 300 УПК)

**Постановление приговора** - завершающая часть судебного разбирательства.

Приговор - это решение, выносимое судом в судебном заседании по вопросу о виновности или невиновности подсудимого и о применении или неприменении к нему наказания

Приговор - процессуальный **акт суда** *только* **первой инстанции!**

Только приговор выноситься от имени государства и выражает негативную оценку к преступлению (?).

Являясь **властным актом** приговор не создаёт норм права, он имеет индивидуальный правоприменительный характер - акт применения нормы права к конкретным правоотношениям.

От других актов правоприменения приговор отличается тем что:

1. выноситься только судом от имени государства;
2. выноситься в предусмотренном в законе процессуальном порядке;
3. содержит решения по основным вопросам УД;

Вступая в силу приговор приобретает свойство:

1. **непоколебимости** - отмена возможна только в порядке, установленном в законе;
2. **обязательности** - подлежит обязательному исполнению на всей территории РФ, всеми государственными органами, ДЛ, организациями - ст. 358 УПК, ФЗ "О судебной системе";
3. **исключительности** - ст. 356 УПК, невозможно возбуждение и рассмотрение дела в отношении того же лица и по тому же обвинению, по которому уже имеется вступивший в законную силу приговор (ст. 14 Пакта о гражданских и политических правах, ст. 50 К РФ, ч. 9 ст. 5 УПК) - обусловлена тем, что в отношении вступившего **в законную силу приговора действует презумпция его истинности**, а значит и отмена возможно только в строго определённых рамках.

\* Презумпция истинности вступившего в силу приговора не зависит от усмотрения ДЛ, которое может не соглашаться с приговором, но приговор сохраняет законную силу и все должны его исполнить.

2. **Преюдициальность приговора**

* одно из специальных последствий вступления приговора в законную силу;
* преюдициальное действие приговора распространяется на решения по гражданским делам: приговор обязателен для судов, которые рассматривают дело в порядке гражданского судопроизводства, в отношении гражданско-правовых последствий;

3. **Значение приговора:**

1. *Правовое и процессуальное:*

* Подводит итог по расследованию и судебному разбирательству уголовного дела;
* Исключает новое судебное рассмотрение и разрешение уголовного дела до тех пор, пока приговор не будет отменён в установленном в законе порядке;
* содержит решение вопросов о виновности, невиновности, наказании, освобождении от наказания;
* Есть применение общей и общеобязательной нормы к конкретному случаю, приговор приобретает определённые свойства (непоколебимости, обязательности, исключительности);

1. *Социально-воспитательное*

* Показывает отношение государства и общества к преступлениям и лицам их совершившим;
* Реализует закон, предусматривающий ответственность за совершение преступления;
* Показывает на конкретных примерах политику государства в уголовном судопроизводстве;
* Воспитательное воздействие на участников;
* Формирует общественное мнение, реализует задачи правосудия и всего уголовного судопроизводства;

4. **Требования предъявляемые к приговору**

(- **законность** и **обоснованность**! Ст. 301 УПК)

*Сущность приговора - состоит в требованиях его законности и обоснованности;*

\*Законность и обоснованность — **не два разных качества, а**  **две стороны одного качества ПРАВОСУДНОСТИ**, они взаимозависимы и взаимопроникающие.

Законность - правильность его в правовом отношении;

* *Приговор Законный если:*

1. Вынесенный по результатам предварительного расследования, судебного разбирательства, проведённых без нарушений;
2. Постановлен в порядке и условиях предусмотренных законом;
3. В нём, в соответствии с нормами материального права, разрешены все вопросы;

* *Приговор Обоснованный если:*

Постановление пленума "О судебном рассмотрении по гражданским делам"

**Обоснованность** - доказанность выводов суда фактами, которые имели место в действительности и которые содержаться в доказательствах исследованных в судебном заседании;

* Выводы суда содержащиеся в приговоре логически вытекать из совокупности доказательств. Выводы эти д.б. единственно возможные, т.е. однозначные, и исключающие любой другой вывод.
* Приговор должен быть доказанным - как результат всестороннего и полного рассмотрения дела;
* Каждое из доказательств д.б. достоверным;

**\*Законность пролагает путь обоснованности, выступает его предпосылкой!**

С понятием обоснованности связано:

Суд основывает приговор лишь на тех доказательствах, которые были рассмотрены в судебном заседании (ч. 2 ст. 301 - принцип непосредственности);

***Истина*** *по уголовному делу* ***выступает*** *только**как* ***истина обоснованная,*** *она м.б.* ***установлена*** *лишь путём* ***доказывания*** *и находит своё* ***выражение*** *в* ***обоснованном приговоре***, *который выноситься в соответствии с* ***законом*** *на основании* ***достоверных*** *доказательств*;

**\***Только то, что доказано в соответствии с законом м.б. истинно в уголовном судопроизводстве, в т.ч. и в приговоре!

**\*Назначение законности - обеспечивать** истинность судебных решений, в т.ч. и приговора!

***\*Законный и обоснованный - правосудный - истинный! (предполагается таковым)***

\***Нравственное выражение** законности приговора - справедливость приговора!

**Справедливость** - соотношение действительной вины подсудимого и определённого ему наказания в строгом соответствии с тяжестью совершённого преступления и его личностью;

\***Внешнее выражение** законности и обоснованности приговора - мотивированность приговор.

**Мотивированность** (ст. 314, 301 УПК) - указывает на мотивы в отношении не только обоснованности, но и законности приговора, следовательно данное требование относиться к содержанию приговора;

\*В суде присяжных изменяется понимание мотивированности - в описательной части достаточно ссылаться на вердикт и необходимость приводить доказательства и другие основания и мотивы лишь в части не вытекающей из рамок вердикта присяжных заседателей.

5. **Виды приговора** (ст. 309 УПК)

1. *Обвинительные*

* с назначением наказания (в суде присяжных особенности ст. 460 УПК);
* без назначения наказания (ч. 2 ст. 309, в суде присяжных ч.ч. 3,4 ст.5 УПК);
* с освобождением от наказания (ч. 3,4 ст. 5 УПК);

1. *Оправдательные*

* не установлено событие преступления;
* в деянии нет состава преступления;
* не доказано участие подсудимого в совершении преступления (ч. 3 ст. 309 УПК);
* вердикт присяжных - "не виновен" (ст. 459 УПК);

\*Из оправдательных все реабилитируют, но по разному влияют на разрешение гражданского иска (ст. 310 УПК);

В соответствии со ст. 1070, 1100 ГК оправданному следует разъяснить его право на возмещение вреда и компенсацию морального вреда, причинённого в результате незаконного привлечения к УО о чём должна быть сделана отметка. (см.: Постановление пленума ВС "О судебном приговоре", 26.04.96).

6. **Содержание и форма приговора**

**Вопросы, разрешаемые судом в приговоре** (ст.ст. 312, 314, 315, 317 УПК)

Содержание:

* всё, что в нём фактически изложено - вводная, описательная, резулятивная части;
* способ изложения содержания (ст. 312 УПК) - "в ясных и понятных выражениях"

Учитывая, что во всех случаях приговор провозглашается публично, суду при вынесении приговора следует избегать не вызванных необходимостью формулировок в подробностях описывающих способ совершения преступления, связанных с изготовлением наркотиков, взрывчатых веществ, посягающих на половую неприкосновенность граждан или нравственность несовершеннолетних;

\*Все исправления д.б. оговорены, оговорки подписаны всеми судьями в совещательной комнате до провозглашения приговора.

**Датой** составления приговора следует считать **день подписания приговора составом суда**!

Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора

1. Основные — *составляют решение по существу*

* относящиеся к виновности или невиновности;
* наказанию;
* гражданскому иску;

1. Иные — *не оказывают прямого влияния на законность и обоснованность приговора*

* о судьбе вещдоков, судебных издержек, меры пресечения осужденному;
* вопросы связанные с исполнением приговора: о мерах по обеспечению гражданского иска, принудительном лечении и др.

1. **Процессуальные условия постановления приговора** (ст. 302 - 307 УПК)

*Приговор постановляется в совещательной комнате.*

Закон предусматривает создание для суда необходимых условий для того чтобы спокойно без постороннего воздействия проанализировать все собранные доказательства, дать окончательную оценку и вынести законный и обоснованный приговор.

**Тайна совещания судей** означает соблюдение ряда условий постановления приговора, которые должны быть обеспечены прежде всего председательствующим по делу;

Условия, обеспечивающие тайну совещания судей:

1. В совещательной комнате, в которую не должны проникать посторонние лица;
2. Запрещение разглашать сведения, имевшие место во время совещания;
3. Судья обязан разъяснить заседателем обязанность сохранять в тайне всё происходящее в совещательной комнате;
4. Председательствующий или народный заседатель вправе иметь особое мнение (ст. 307 УПК), которое означает несогласие одного из судей с решением принятым большинством.

**\*Особое мнение при провозглашении приговора не объявляется но приобщается к делу**

1. Совещание судей при постановлении приговора производиться непрерывно, но с наступлением ночного времени (с 22.00 до 6.00) может быть прервано для отдыха и возобновлено с началом рабочего времени в суде.
2. **Порядок совещания судей при постановлении и составлении приговора** (ст. 306 - 312 УПК);

Чрезвычайно важно, чтобы строжайшим образом соблюсти установленный законом порядок совещания судей, т.к. соблюдение этого порядка НЕ фиксируется в к/л процессуальном акте и не м.б. проверено вышестоящим судом (в силу тайны), следовательно поведение председательствующего имеет решающее значение.

Постановление приговора:

1. Обсуждение и разрешение судьями ряда вопросов перечисленных в законе в ст. 303 УПК;

* **Совещание судей** - постановка председательствующим только вопросов, указанных в законе и только как эти вопросы указаны в законе.

1. Свободное их обсуждение всем составом суда;
2. Принятие решения по этим вопросам;

* Согласно ст. 306 УПК судья обязан ставить вопрос в такой форме, чтобы на него был дан либо положительный либо отрицательный ответ;

1. После постановки вопроса, судья предоставляет возможность высказать своё мнение народным заседателям или другим судьям;
2. Затем и сам принимает участие в обсуждении;
3. После обсуждения каждый из вопросов, указанных в ст. 303 УПК решение принимается путём голосования, причём, по каждому вопросу отдельно, **председательствующий подаёт голос последним**;
4. Обсудив все вопросы и приняв по ним решения суд приступает к составлению приговора.

**Составление приговора -** письменное изложение приговора , приговор во всех случая должен быть написан одним из судей;

1. **Частное определение** (ст. 321, 212 УПК)

* выносимое в установленном в законе порядке коллегиальное решение суда при наличие обстоятельств предусмотренных уголовно правовым законом как основание для этого судебного решения и требующих принятия соответствующих мер.

Частное определение м.б.

1. По поводу фактов нарушающих закон;
2. По поводу причин и условий, которые способствовали совершению преступления и требующие принятия необходимых мер для их устранения;
3. По поводу нарушения прав граждан и закона при производстве дознания, следствия, рассмотрения дела нижестоящим судом;
4. По поводу неправильного поведения отдельных граждан на производстве и в быту;
5. По поводу проявления гражданином высокой сознательности мужества при выполнении общественного долга, содействии в пресечении или раскрытии преступления;
6. В других случаях, когда суд признаёт это необходимым;
7. **Провозглашение приговора и оглашения определения** (ст. 261, 318, 319)

Определения оглашаются - Приговоры провозглашаются

**По смыслу ст. 318 приговор должен быть провозглашён полностью;**

\*Провозглашение только вводной и резулятивной частей, т.е. не полное составление - существенное нарушение уголовного закона, влекущего отмену приговора (Постановление пленума 26.04.96);

*После провозглашения необходимо опросить подсудимого и потерпевшего, понятен ли им приговор и разъяснить им порядок и срок кассационного обжалования*

\*если потерпевший не участвовал он д.б. уведомлен судом о состоявшемся приговоре с разъяснением порядка обжалования;

***t12.doc***

**Тема № 12: Производство в кассационной инстанции**

**СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ КАСАЦИОННОГО ПРОИЗВОДСТВА.**

Согласно ст. 50 Конст РФ, каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, предусмотренном ФЗ.

Этот порядок необходим для исполнения задач уголовного судопроизводства и предотвращения судебных ошибок.

Кроме того, он должен также предотвращать затягивание исполнения судебного решения, необоснованные жалобы и обращения в различные судебные инстанции и неоднократный пересмотр дела.

Согласно ст.ст. КРФ № 126, 127 вышестоящие суды осуществляют надзор за судебной деятельностью.

**Этот надзор реализуется в 3 формах:**

1. Путем рассмотрения дел по кассационным жалобам и протестам на приговоры и определения не вступившие в законную силу.
2. Путем рассмотрения дел по протестам, принесенным в порядке судебного надзора уполномоченными на то должностными лицами приговоры и суда на приговоры, определения и постановления, вступившие в законную силу.
3. Путем рассмотрения дел по заключению прокурора в связи с вновь открывшимися обстоятельствами.

Надзор за судебной деятельностью представляет собой деятельность, осуществляемую в процессуальных формах и выражается в проверке вышестоящими судами законность и обоснованность приговоров, определений и постановлений выносимых нижестоящими судами, как вступившими, так и не вступившими в законную силу.

Следует различать понятие судебного надзора в широком смысле слова, которое включает в себя все виды проверки законности и обоснованности судебных актов, приговоров, определений, постановлений, от понятия надзора в узком смысле, который сводится к проверке законности и обоснованности судебных актов в порядке надзорного судопроизводства.

Кассационное производство самостоятельная стадия уголовного процесса, однако через нее проходят не все дела - она не обязательная.

Кассационное производство это основная форма осуществления надзора вышестоящими судами за деятельностью нижестоящих, за законностью и обоснованностью приговоров, позволяющая оперативно реагировать на допущенные нарушения и ошибки, своевременно устранять их, способствовать выполнению задач уголовного судопроизводства и укреплению законности.

**Задачи Кассационного Производства:**

1.охрана прав и законных интересов граждан.

2.проверка законности и обоснованности приговоров, не вступивших в силу.

3.руководство вышестоящими судами низших.

**Значение Кассационного Производства:**

1.гарантия правосудия.

2.гарантия защиты прав и интересов граждан.

3.средство руководства судебной практикой.

**ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ КАССАЦИИ.**

Кассация это специфические процессуальные правила, соединяющие определенным образом требования принципов процесса и характеризующие наиболее типичные черты кассационного производства.

**Основные черты:**

1.Свобода и широта обжалования ст. 325 состоят в том что:

А) подлежат обжалованию приговоры всех судов.

Б) подлежат обжалованию приговоры по любым преступлениям.

В) закон не устанавливает требования к форме и содержанию жалобы.

Г) право на обжалование имеют все участники судебного производства.

Д) свобода обжалования не может быть ограничена.

2.Проверка не только законности, но и обоснованности, правильности приговора ст. 332.

Рассматривая дело по существу, кассационная инстанция само дело по существу не разрешает, кроме случаев его прекращения.

3.Возможность предоставления новых материалов ст. 337.

Дополнительные (новые) материалы -это материалы полученные участниками процесса и судом не процессуальным путем и содержащие новые сведения о фактических обстоятельствах дела или данные о нарушениях норм УПК.

Назначение новых материалов состоит в дополнительном подтверждении наличия или отсутствия любого кассационного основания.

Они представляют собой не вид конкретного нарушения, а способ его выявления. **Ими могут быть:**

А) письма, документы, справки и т.д.

Б) предметы (вещдоки).

В) устные объяснения участников процесса заседания суда второй инстанции.

Г) мнения сведущих лиц, но не экспертов.

Д) документы служебных проверок, проводимых по инициативе суда.

Дополнительные материалы не доказательства, отличие - нет свойства допустимости. Но они являются объектами кассационного рассмотрения и могут быть положены в основу принимаемого по делу решения после их проверки с точки зрения значимости их для дела, т.е. в плане их относимости.

Они могут быть положены в основу кассационного определения об отмене приговора с направлением дела на новое расследование или новое судебное рассмотрение.

Изменение приговора или его отмена с прекращением дела на основании материалов не допускаются.

Исключением могут быть случаи, когда факты, установленные такими материалами, не требуют дополнительной проверки и оцени судом первой инстанции.

**Но в таких случаях:**

А) дополнительные материалы носят официальный характер.

Б) между ними и доказательствами, положенными в основу приговора нет противоречий.

В) принимаемое окончательное решение не отягчает положение осужденного и не нарушает его права на защиту.

**РЕВИЗИОННЫЕ НАЧАЛА** (ст.332 УПК)

Ревизионные начала означают рассмотрение поступившего по кассационной жалобе, протесту дело вне пределов доводов кассационной жалобы, протеста.

Они определяют направление, объем проверки дела судом, т.е. каждое дело полно, всесторонне и т.д.

По делам, рассмотренным судом присяжных, кассация утрачивает ревизионный характер и сводится только к проверке правильности удовлетворения или отклонения ходатайств сторон и соблюдения осуществленных форм судопроизводства. Т.о. по этим делам утрачивает свое значение такая черта кассации, как проверка правильности приговора по существу.

**ЗАПРЕТ ПОВОРОТА К ХУДШЕМУ.** (Ст.340, 341, 350, 353 УПК РФ)

Общий смысл запрета: обращение осужденного с жалобой в суд 2-й инстанции не может привести к ухудшению его положения. Цель: обеспечить свободу обжалования и на этой основе иметь возможности выявлять судебные ошибки и осуществлять надзор за судами.

Данная черта проявляется в следующем:

А) кассация не вправе повысить меру наказания или применить закон о более тяжком преступлении, можно только наоборот.

Б) она не вправе по жалобе осужденного отменить приговор по мотивам, ухудшающим его положение.

Отмена приговора за мягкостью или в связи с необходимостью применить более строгий закон возможно только по протесту прокурора или жалобе потерпевшего ст. 240.

**СУБЪЕКТЫ, СРОКИ ПОДАЧИ И ПОРЯДОК КАССАЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ И ОПРОТЕСТОВАНИЯ ПРИГОВОРА. Ст. 325-330.**

Самостоятельно.

**ПОРЯДОК И СРОКИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В КАССАЦИИ.** (Ст. 333-339 УПК)

Законом установлены сжатые сроки рассмотрения дел в судах 2-й инстанции.

Рассмотрение происходит в открытом заседании, кроме ст. 18.

В рассмотрении участвуют:

1. **прокурор** — дает заключение о законности и обоснованности приговора. Если дело слушается по протесту прокурора, то он обосновывает протест в начале, а после дачи объяснения самими участниками дает еще и заключение ст. 338.
2. **Защитник** — не обязательно. Он дает объяснения.
3. **Осужденный** — не обязательно. Излагает свои позиции.
4. Иные лица указанные в ст. 325.

Этапы разбирательства сходны с судом 1-й инстанции:

**1.Подготовительная часть:**

* председательствующий открывает заседание, объявляет дело, которое будет слушаться.
* устанавливает, кто явился по делу.
* суд решает вопрос о возможности рассмотрения дела.
* объявляет состав суда, фамилию прокурора, спрашивает, есть ли отводы.
* спрашивает, есть ли ходатайства.

**2. Проверка материалов дела.**

* рассмотрение начинается докладом судьи о существе дела и доводы жалобы или протеста.
* если по протесту, то прокурор обосновывает протест.
* оглашаются дополнительные материалы, если они есть.
* участники процесса дают объяснения.

**4. Заключительные выступления.**

* суд выслушивает заключения прокурора.
* предоставляется слово для дополнительных объяснений осужденному и его защитнику.

**5. Выносится определение в совещательной комнате.**

**ПРЕДЕЛЫ ПРАВ СУДА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛА В КАССАЦИОННОМ ПОРЯДКЕ. ОЦЕНКА ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В СУДЕ 2-Й ИНСТАНЦИИ**. (Ст. 339-341УПК).

В соответствии с задачами судов 2-й инстанции, по итогам кассационной проверки должны быть приняты решения, которые гарантируют правосудность приговоров, способствующих устранению выявленных нарушений и недостатков.

Они определяются объемом полномочий суда 2-й инстанции, которые вправе вынести следующие **определения**:

1. об **изменении** приговора
2. об **отмене** приговора и **прекращении** дела
3. об **отмене** приговора и **направлении** дела на новое расследование или судебное рассмотрение
4. об **оставлении** приговора без изменения, а жалобы или протеста без удовлетворения.

Специфика доказывания в судах кассационной и надзорной инстанций проявляется в том , что:

1. в данных стадиях осуществляется проверка соответствия закону форм и способов доказывания, которые применялись на предыдущих этапах процесса.

2. в предмет рассмотрения дела судом кассационной и надзорной инстанций возлагается также доказывание оснований, которые не составляют самостоятельного предмета, но выражают его специфику применительно к стадиям кассационного и надзорного производства.

3. пределы доказывания ограничены проверочным характером и недопустимостью устанавливать или считать доказательствами факты, не установленные приговором или опровергнутые им (ст. 352, 380).

4.???????

Собирание доказательств ограничивается лишь собиранием дополнительных материалов. Суд оценивает собранные доказательства судом 1-й инстанции по письменным материалам.

Оценка доказательств кассационным и надзорным судами –это процесс, который осуществляется как при принятии итогового решения, так и при исследовании обстоятельств и материалов дела.

**ОСНОВАНИЯ К ОТМЕНЕ И ИЗМЕНМНИЮ ПРИГОВОРОВ В СУДЕ 2-ЙИНСТАНЦИИ (КАССАЦИОННЫЕ ОСНОВАНИЯ)** (ст. 342-347 УПК).

Под кассационными основаниями понимаются предусмотренные законом и установленные кассационным судом нарушения, допущенные при проведении предварительного расследования, либо в судах рассматривавших дела и влекущие по закону отмену или изменение приговора.

Кассационные основания определяют содержание и границы кассационного разбирательства.

Кассационные основания, указанные в ст. 342 можно разделить на две группы:

1. *основания, указывающие на незаконность приговора, которые выражаются в:*

* существенном нарушении УПК.
* неправильности применения УПК.

1. *основания, указывающие на необоснованность приговора, которые выражаются в:*

* односторонности или неполноте доказывания предварительного следствия и судебного следствия ст. 343.
* несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре фактическим обстоятельствам дела ст. 344.

1. *несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности осужденного ст.347. В одних случаях это может быть результатом нарушения уголовного закона, а в других случаях – недостаточной и неправильной оценки обстоятельств дела, т.е. данное основание, может относиться как к незаконности, так и необоснованности приговора.*

**ПОСЛЕДСТВИЯ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В КАСАЦИОННОМ ПОРЯДКЕ. КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ**. (Ст. 348-355 УПК).

Согласно ст. 352, указания суда кассационной инстанции обязательны, но они обязательны для следствия и суда 1-й инстанции лишь в том отношении, что последние должны вернуться к их обсуждению, однако для принятия окончательного решения по этим вопросам такие указания не имеют обязательных предписаний.

Указания суда кассационной инстанции –это одно из основных средств процессуального надзора, осуществляемого кассационной инстанцией, заключается в предписании вышестоящего суда нижестоящему суду, прокурору и органам расследования, о необходимости устранений нарушения закона и исполнения его требований, даваемое в форме определения в связи с отменой приговора и отправлением дела на новое расследование и судебное рассмотрение, цель которых – содействовать принятию правильного решения по уголовным делам в результате его нового расследования или судебного разбирательства.

Кассационное определение должно быть ясным, последовательным, юридически обоснованным и содержать выводы о правильности или ошибочности решений суда, всеобъемности и доказанности обвинения, квалификации преступления, законности назначенного по приговору наказания.

При повторном рассмотрении дела судом первой инстанции после отмены приговора необходимо учитывать следующие взаимосвязанные условия:

1. может быть применен закон о более тяжком преступлении или увеличении наказания, если приговор отменен по протесту прокурора или жалобе потерпевшего – в кассационной инстанции, и по протесту в надзорной инстанции, принесенным не в пользу осужденного.
2. Положение подсудимого может быть ухудшено при новом рассмотрении дела, если первый приговор был отменен в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении или за мягкостью наказания.
3. Неблагоприятный для подсудимого приговор может быть вынесен, если изложенные в протесте, жалобе потерпевшего и решении вышестоящего суда нашли подтверждения при новом рассмотрении дела.

**ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА В СУДАХ КАССАЦИОННОЙ И НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИЙ ПО РАССМОТРЕНИЮ ЖАЛОБ И ПОТЕСТОВ НА ПРИГОВОРЫ И ПОСТАНОВЛЕНИЯ СУДА ПРИСЯЖНЫХ**. (Ст. 463-466 УПК).

Самостоятельно.

***Alex1.doc***

**Тема №13: Исполнение приговора.**

(ст.ст. 356-370 УПК РСФСР.)

Понятие и значение стадии исполнения приговора.

Исполнение приговора – это завершающая стадия уголовного процесса. Здесь реализуются задачи процесса, начинается исполнение наказания. В этой стадии осуществляется процессуальная деятельность, которая имеет место после провозглашения приговора и связана с его реализацией. Однако не любая деятельность, связанная с реализацией приговора, образует стадию исполнения приговора.

Процессуальная деятельность суда по исполнению приговора включает:

1. Исполнение приговора. Суд непосредственно приводит в исполнение оправдательный приговор, обвинительный приговор без назначения наказания или с освобождением от наказания;
2. Обращение приговора к исполнению;
3. Контроль за приведением приговора в исполнение;
4. Разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора.

Таким образом, **исполнение приговора** – это заключительная стадия уголовного процесса, на которой суд исполняет приговор, обращает его к исполнению, контролирует приведение приговора в исполнение, рассматривает вопросы о фактической возможности отбытия назначенного судом наказания, разрешает другие вопросы, а также сомнения и неясности, возникшие в процессе реализации приговора.

Суд вправе сам разрешать только такие сомнения и неясности, которые возникли в результате недостатков приговора и решение которых не затрагивает существа приговора и не влечет ухудшения положения осужденного (См. постановление Пленума Верховного Суда СССР от 22.11.1964 г.).

Деятельность суда в стадии исполнения приговора – это деятельность по осуществлению правосудия. Она основывается на демократических принципах уголовного процесса, в этой стадии участвует определенные круг субъектов (то есть суды, администрация исправительно-трудового учреждения, осужденный, его защитник, гражданский истец, прокурор, судебный пристав).

Доказывание в стадии исполнения приговора имеет свои особенности: в судебном заседании выясняются обстоятельства, прямо не связанные с предметом доказывания, а имевшие место уже после вступления приговора в законную силу при фактическом исполнении приговора.

В других стадиях четко определены начальный и конечный моменты, а также последовательность процессуальных действий. Исполнение же приговора – не непрерывная стадия. Она начинается по вступлении приговора в законную силу, после чего обязательным действием является обращение приговора к исполнению, то есть начинается фактическое исполнение приговора. Возникнет ли в дальнейшем продолжение этой стадии (однократно или несколько раз) или вообще оно не состоится, зависит от того, появится ли необходимость в процессуальном разрешении вопросов, предусмотренных ст.ст. 361-368.

То есть при исполнении приговора судебная деятельность может возникать несколько раз, а также прекратиться и вновь возникать.

1. Вступление приговора, определения и постановления суда в законную силу (ст.ст. 356-358 УПК). См. учебник.
2. Порядок обращения в исполнению приговора, определения и постановления суда (ч. 3 ст. 356, ст.ст. 359, 360 УПК). См. учебник.
3. Вопросы, разрешаемые судом при приведении приговора в исполнение (ст.ст. 361-370 УПК).

Эти вопросы подразделяются на следующие группы:

1. Вопросы, разрешаемые судом, постановившим приговор;
2. Вопросы, разрешаемые судом по месту отбытия наказания осужденным;
3. Вопросы, разрешаемые судом по месту работы осужденного;
4. Вопросы, разрешаемые судом по месту жительства лица, отбывшего наказание.
5. Процессуальный порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением наказания (ст. 369, 370 УПК).

Этот порядок отличается существенными особенностями от обычного судебного разбирательства.

**Общее** с судебным разбирательством: вопросы в стадии исполнения приговора рассматриваются судьей единолично или с участием народных заседателей, с соблюдением всех принципов уголовного процесса и правил ведения судебного заседания.

**Особенности** процессуальной формы при разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора:

1. Наличие ходатайства органа, фактически исполняющего приговор, или осужденного КАК ПОВОДА для возбуждения производства по большинству вопросов, возникающих в процессе исполнения приговора;
2. Судебный порядок разрешения возбужденных ходатайств;
3. Рассмотрение поставленных вопросов, как правило, без истребования уголовных дел;
4. Активное участие в судебном заседании представителей органов, фактически исполняющих приговор, а также самого осужденного и защитника;
5. Активное участие в судебном заседании прокурора, который дает заключение по рассматриваемому ходатайству;
6. Доклад председательствующего;
7. Процессуальное оформление решения суда в виде постановления или определения.

Определения, вынесенные в порядке ст.ст. 362, 363, а также ст.ст. 364, 365, 367, 370 УПК, согласно постановлению Конституционного суда РФ от 02.07.1998 г., подлежат обжалованию.

***t15,17,18,19.doc, Makar14.doc***

**Тема № 14: Пересмотр приговоров и постановлений вступивших в законную силу**

такой пересмотр осуществляется 2 формами:

1. пересмотр в порядке надзора;
2. возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам

**Производство в надзорной инстанции**

1. Сущность и значение производства в надзорной инстанции.

Наличие кассационной инстанции не исключает необходимости в надзорном производстве так как:

А) не все дела проходят через суд кассационной инстанции;

Б) не все ошибки там исправляются;

В) сама кассационная инстанция может допустить ошибку.

Предметом этой стадии являются судебные акты уже вступившие в законную силу.

Особенности данной стадии:

- проверка судебного акта возможна только при наличии протеста. Право принесения которого предоставлено узкому кругу должностных лиц, прокурорского надзора и председательствующим вышестоящих судов.

Производство в надзорной инстанции – это самостоятельная стадия уголовного процесса состоящая в том, что соответствующие должностные лица органов прокуратуры и председатели вышестоящих судов опротестовывают при наличии к тому оснований вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления суда в надзорную инстанцию, которая проверяет в связи с этим законность и обоснованность указанных судебных актов и при выявлении ошибок принимает их устранению.

Значение надзорной инстанции:

* она является гарантией законности правосудия
* она является гарантией осуществления защиты прав и законных интересов граждан
* является средством руководства судебной практикой

Отличие надзорного производства от кассационного:

1) по предмету надзора в порядке надзорного производства проверяются лишь судебные акты вступившие в законную силу. Однако круг их значительно шире чем в кассационной инстанции. В этой стадии проверяются :

а) приговоры и определения суда 1-ой инстанции.

б) постановления о назначении судебного заседания

в) кассационные определения

г) определения вынесенные в стадии исполнения приговора

д) постановления, определения нижестоящей надзорной инстанции.

2) по кругу лиц управомочных требовать пересмотра.

В надзорной инстанции этот круг существенно ограничен. Те участники которые в праве подавать жалобы (осужденный, защитник, потерпевший, гр. Истец, гр. Ответчик, их представители ) не могу требовать пересмотра вступивших с силу актов нужен только протест лиц указанных в ст. 371 УПК .

3) по срокам

кассационный протест или жалоба подаются в 7-ый срок, для принятия

протеста в порядке надзора сроков не установлено (исключение ст. 373 УПК)

Надзорное производство как самостоятельная стадия имеет свою систему:

1) рассмотрение жалоб, заявлений и ходатайств и предоставление и опротестование судебных актов. Эта часть подразделяется :

а) рассмотрение управомоченными лицами жалоб, заявлений и ходатайств и представлений об опротестовании приговора или иного судебного акта.

б) принятие решения об истребовании дела и изучении его по ходатайству уполномоченного по правам человека РФ. Должностные лица указанные в ст. 371 УПК истребуют в пределах своей компетенции уголовные дела для разрешения вопроса о принесении протеста, кроме того ст. 375(прим) устанавливает, что уполномоченный по правам человека в РФ в праве знакомится с уголовными делами приговор по которым вступил в законную силу либо с делом производство по которому прекращено, а также с мотивами об отказе в возбуждении уголовного дела.

в) принятие решения об опротестовании судебного акта или об отказе в этом

2) рассмотрение и разрешение дела судом в надзорной инстанции по протесту состоит из:

а) подготовительной части

б) доклада судьи

в) объяснений явившихся на заседание лиц

г) заключение или поддержание им своего протеста или протеста вышестоящего прокурора

д) принятие и оглашение решения

2. Возбуждение надзорного производства. Сроки пересмотра судебных актов в порядке надзора. (ст.ст. 373, 375, 376,ч.1 ст. 377 УПК)

Поводом к возбуждению надзорного производства является протест уполномоченных должностных лиц, а основанием для начала производство в суде надзорной инстанции является достоверно установленная соответствующим должностным лицом судебная ошибка.

3. Субъекты и порядок опротестования судебных актов, вступивших в законную силу

Прокурор района или города может истребовать дело из районного, городского суда, но сам приносить протест не может в необходимых случаях он вносит вышестоящему прокурору представление о протесте в порядке надзора.

Порядок опротестования складывается из действий составляющих 1 часть данной стадии

4. Процессуальный порядок рассмотрения дел по протесту в порядке надзора

Надзорные инстанции – это те структурные подразделения, звенья в судебной системе которые вправе рассматривать протесты в порядке надзора.

Каждая надзорная инстанция имеет свою компетенцию и по общему правилу недопустимо рассмотрение дела в вышестоящей надзорной инстанции ранее рассмотрения дела нижестоящей, так как трудно соблюдать компетенцию надзорных инстанций, обеспечить быстроту рассмотрения дела, прав участников

Однако нарушение данного порядка не влечет отмену приговора

Суды которые рассматривают дела по протесту указанны в ст. 374 УПК

**Виды определений и постановлений – ст. 378 УПК РСФСР.**

**Пределы прав суда надзорной инстанции (ст. 380 - 383);**

Черты производства и особенности оценки доказательств в надзорной инстанции отражены в ст. 380:

1. **Равноценное** начало - протест служит лишь поводом для рассмотрения дела в НИ, т.е. без протеста дело рассмотрено не было бы, но если оно стало предметом рассмотрения, то должно быть проверено в полном объёме, в отношении ВСЕХ осужденных независимо от повода протеста;
2. **Запрет поворота к худшему** - НИ вправе смягчить наказание осужденному или применить закон о менее тяжком преступлении, если не были соблюдены следующие условия:
3. Пересмотр дела в порядке надзора по мотивам ухудшения положения осуждённого (оправданного; лица, в отношении которого УД было прекращено) возможно только **в течении 1 года** по вступлению акта в законную силу (конечный момент - день принятия решения судом НИ);
4. Суд не вправе принять решение об ухудшении положения осуждённого (оправданного; лица, в отношении которого УД было прекращено) **лишь** по тем **мотивам, которые были указаны в протесте**;
5. Суд не вправе ухудшить положение осуждённого (оправданного; лица, в отношении которого УД было прекращено) без наличия протеста, в то же время суд может в ревизионном порядке (т.е. **без наличия протеста**) принять любое решение в **пользу** указанных выше лиц;
6. С правилом запрета поворота к худшему связаны правила, установленные в ч.3 ст. 380 УПК: НИ может **направить** дело **на новое рассмотрение, а не отменять приговор**;

Суд вправе давать указания, обязательные при Дополнительном расследовании и Повтором рассмотрении дела судом;

В суд НИ могут быть предоставлены дополнительные материалы (их значение в теме: Кассационная инстанция).

**Особенности оценки доказательств в НИ**

В данной инстанции не могут быть оценены некоторые сведения, так как их уже оценил суд 1 инстанции и поскольку отсутствует непосредственное восприятие доказательств. Однако в предмет оценки доказательств может быть включён ряд новых материалов;

**Основания к отмене, изменению приговора, постановления суда при рассмотрении дела в НИ**

См.: тему Кассационная инстанция

Возобновление дела по вновь открывшимся обстоятельствам (ВД по ВОО) (ст. 384 - 390 УПК)

* Постановление КС РФ от 2.02.96 (по ст. 384)

**Тема №15: Понятие и значение стадии ВД по ВОО**

**ВД по ВОО** - такая стадия УПР, с которой соответствующий вышестоящий суд производит проверку вступившего в законную силу приговора или иного судебного решения **в связи с обнаружением новых, неизвестных при расследовании и рассмотрении дела обстоятельств**, устанавливающих незаконность и необоснованность, вынесенного по делу и вступившего в законную силу судебного акта.

Данная стадия:

1. **3** процессуальная форма осуществления надзора за нижестоящими судами;
2. **2** процессуальная форма пересмотра С акта, вступившего в законную силу;

**Общее с производство В НИ**

1. Пересматриваются СА, вступившие в законную силу;
2. СА пересматриваются в одних и тех же инстанциях;
3. Некоторая общность в сроках: не позднее 1 года со дня установления ВОО;

**Отличия от производства в НИ**

* В НИ - исследуются обстоятельства **непосредственно вытекающие** из дела и **рассмотренные** нижестоящим судом
* ВД по ВОО может состояться лишь при наличии таких колеблющих приговор обстоятельств, которые **не были известны суду при постановлении** приговора и были **выявлены после вступления** его в ЗС;
* При рассмотрении дела в НИ **не** требуется **следственная проверка** дополнительных материалов, а при ВД по ВОО она **обязательна**;
* Стадию ВД по ВОО отличают **ограниченные пределы прав** суда, по сравнению с правами при производстве в НИ (например: нельзя изменить приговор);
* Субъекты: надзорного производства: прокурор и суд; ВД по ВОО: **только** прокурор;

**ВОО** - обстоятельства ранее неизвестные суду, но объективно существовавшие на момент провозглашения приговора, обнаруженные после вступления в ЗС судебного акта и устанавливающие незаконность и необоснованность или явную несправедливость указанного СА;

**Значение:**

Данная стадия:

1. гарантия установления истины и охраны прав граждан;
2. способ установления ошибок в деятельности нижестоящих судов;

**Основание для ВД по ВОО**

Данные основания существенно отличаются от оснований проверки законности обоснованности приговоров в порядке К и Н производства.

**Именно они образуют те особенности, которые дают своеобразие данной стадии:**

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний свидетеля или заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая ложность перевода, **повлекшие за собой постановление необоснованного или незаконного приговора**;

2) *установленные вступившим в законную силу приговором суда* преступные злоупотребления судей, допущенные ими при рассмотрении данного дела;

3) *установленные вступившим в законную силу приговором суда* преступные злоупотребления лиц, производивших расследование по делу, **повлекшие постановление необоснованного и незаконного приговора или определения суда о прекращении дела**;

4) иные обстоятельства~~, неизвестные суду при постановлении приговора или определения~~ (Постановление КС РФ 2.02.96), которые сами по себе или вместе с обстоятельствами, ранее установленными, доказывают невиновность осужденного или совершение им менее тяжкого или более тяжкого преступления, нежели то, за которое он осужден, а равно доказывают виновность оправданного или лица, в отношении которого дело было прекращено.

5) Неправосудность, вынесенных судом решений (Постановление КС РФ 2.02.96).

**Порядок возбуждения производства дела по ВОО**

1. Повод:

* заявления граждан, предприятий, организаций, должностных лиц о ВОО (в УПК только эти) **данные заявления направляются прокурору;**
* усмотрение самого прокурора;
* обнаружение оснований (т.е. наличия см.: определение ВОО) для ВД по ВОО в процессе проверок законности деятельности органов расследования суда и при изучении конкретного УД в порядке судебного надзора;
* порядок рассмотрения вопроса по ВОО в суде (ст. 388, 389);

1. Если есть основание, указанное в ст. 384 (**т.е. на него в заявлении надо сослаться!**) Прокурор выносит **постановление** о возбуждении производства ВОО и производит **расследование** этих **обстоятельств** либо дает об этом **поручение** следователю. При расследовании вновь открывшихся обстоятельств могут производиться с соблюдением правил УПК все следственные действия;
2. По результатам расследования если прокурор не усматривает оснований:

* *отказ* **мотивированное постановление** прокурора
* прокурор даёт **заключение**, которое направляется в суд (а не протест!!!), вместе с результатами расследования **через вышестоящего прокурора**;

1. Рассмотрение в суде;

(весь список проверить???!!!)

**Производство по отдельным категориям дел.**

* Проблема соотношения **унификации** и **дифференциации** (против упрощения, так как П и С должны гарантироваться всегда).

Указ Президента от 2.12.93

**Тема № 17: Производство по делам о преступлениях несовершеннолетними**

Согласно ст. 87 УК:

**несовершеннолетние** - лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет

особенности при производстве по делам несовершеннолетних определяются следующими особенностями состояния несовершеннолетних:

1. Эмоциональная возбудимость, слаборазвитость системы сдержек и самоконтроля за своим поведением;
2. Недостаток должного опыта знаний, искажённое понятие жизненных ценностей;
3. Зависимость поведения от групповых оценок, боязнь прослыть "слабым";
4. Легкомыслие, переоценка своих сил и возможностей;
5. Стремление к самоутверждению, интерес к своей личности, критичность к окружающим;
6. Внушаемость, особая податливость, способность к подражанию, робость и застенчивость;

*Генеральная Ассамблея ООН приняла минимальные стандарты, касающиеся прав малолетних "Пекинские правила":*

1. Особые правила производства в отношении несовершеннолетних действуют на с основными процессуальными гарантиями из ст. 14 "Пакта об основных правах и свободах";
2. Лица ведущие дела о несовершеннолетних д. обладать определёнными навыками (прежде всего педагогическими);
3. Вести дела необходимо с максимально возможной скоростью;
4. Необходимо уважать право несовершеннолетнего на конфиденциальность, избегать ненужной гласности, не наносить ущерб репутации несовершеннолетних;

**Особенности производства:**

* Дознания - НЕТ, предварительное следствие обязательно;
* Судьи должны обладать определённым опытом в рассмотрении подобных дел, народные заседатели - из числа педагогов и иных лиц, обладающих педагогическим опытом;
* В предмет доказывания помимо обстоятельств, указанных в ст. 68 входит (ст. 392):

1. возраст (число, месяц, год рождения);
2. условия жизни и воспитания;
3. причины и условия способствующие совершению преступления;
4. наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников;
5. при наличии данных об умственной отсталости не связанной с душевным заболеванием, необходимо выяснить способен ли был несовершеннолетний осознавать характер своих действий;

*Для установления этих данных должны быть допрошены родители, учителя или иные лица способные дать необходимую информацию;*

* Задержание и меры пресечения избираются также в соответствии со ст. 393 и ст. 394 - заключение под стражу в исключительных случаях + возможна такая мера пресечения как отдача под присмотр родителей, попечителей, опекунов, или администрации закрытых учреждений. Если там воспитывается;
* При решении вопроса о ВУД необходимо иметь информацию о характере содеянного, возрасте, прошлых приводах и судимостях;
* Обязательно участие **защитника**, участие **законного представителя** (обязательно в судебном заседании, в зале на протяжении всего разбирательства, может быть устранён в искл. сл. постановлением судьи) и **педагога** (до 16 лет - по ходатайству защиты или усмотрению следователя или прокурора, после 16 лет - если несовершеннолетний признан умственно отсталым) (ст.ст. 47, 49, 51, 397 - 399)
* *Участие* в судебном разбирательстве по **инициативе суда** представителей предприятий, учреждений, организаций, в которых несовершеннолетний учился или работал, а также представителей общественных организаций, где работали опекуны, родители, попечители;

*Такие представители вправе:*

1. участвовать в исследовании доказательств;
2. в необходимых случаях м.б. допрошены в качестве свидетелей, о чём выносится определение суда - такой представитель НЕ удаляется из зала, но даёт показания как свидетель ("сведущий свидетель");
3. излагать мнения уполномочивших их организаций о подсудимом, родителях, о мерах воспитательного характера, которые применялись и др. Обстоятельствах, связанных с выявлением и устранением причин и условий совершения преступлений;

* Вопросы разрешаемые при постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего (ст. 4012) в добавок к указанным в ст. 303:
* обязан обсудить вопрос об условном осуждении;
* назначении наказания не связанного с лишением свободы;
* об освобождении от наказания по ст. 92 - преступление Н,С тяжести - меры воспитательного характера, преступление С тяжести - если цели наказания могут быть достигнуты только путём помещения в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение;
* особенности вызова несовершеннолетнего (?);

**Тема № 18: Производство по применению принудительных мер медицинского характера**

* ФЗ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании"
* Учебное пособие, Комарова, Сидорова "Производство по применению принудительных мер медицинского характера"

Принудительные меры медицинского характера применяются судом к лицам:

* совершившим деяния, предусмотренные УК в состоянии **невменяемости**;
* у которых **после** совершения преступления наступило психическое расстройство, **делающее невозможным назначение или исполнение наказания**;
* совершившим преступление и страдающим **психическими расстройствами, не исключающими вменяемости**;
* совершившим преступление и **признанным нуждающимися в лечении от алкоголизма или наркомании**.

Назначаются судом только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц. Решение вопроса об остальных может быть передано в органы здравоохранения.

1. **Особенности предмета доказывания** (ст. 404) обстоятельства, которые обязательно должны быть установлены в ходе предварительного следствия:

* время, место, способ и другие **обстоятельства совершения** общественно опасного деяния;
* **совершение** общественно опасного деяния данным лицом;
* **наличие** у лица, совершившего общественно опасное деяние, **душевных заболеваний** в прошлом, степень и характер душевного заболевания в момент совершения общественно опасного деяния и ко времени расследования дела;
* **поведение** лица, совершившего общественно опасное деяние, как **до** его совершения, так и **после**;
* **характер и размер ущерба**, причиненного общественно опасным деянием.

1. **Особенности предварительного следствия**, которое обязательно (ведётся по общим правилам)

Направление лица на судебно - психиатрическую экспертизу допускается **лишь при наличии достаточных данных, указывающих, что именно это лицо совершило** общественно опасное деяние, по поводу которого возбуждено уголовное дело и ведется расследование.

* Обязательно участие защитника с момента установления факта душевного заболевания лица, совершившего ОбОб деяние;
* Такой факт может быть установлен не только судебно-психиатрической экспертизой, но и при получении иных данных о психических недостатках лица;
* Обязательное следственное действие - назначение судебно-психиатрической экспертизы п.2. ст.79, но это возможно только после установления факта совершения лицом ОбОб деяния;
* Мера пресечения может быть также применена к больному. Находящемуся в состоянии *ремиссии* (временного ослабления явлений болезни);
* Если лицо находится в состоянии острого расстройства оно может быть только госпитализировано в психиатрическую больницу органами здравоохранения согласно их инструкциям;
* По окончании предварительного следствия составляется постановление, а не обвинительное заключение (ст. 406 УПК);
* Подследственность и подсудность определяется квалификацией деяния;

1. **Особенности судебного разбирательства**

* Проводиться по общим правилам с участием прокурора и защитника;
* Прений нет;
* Определение выноситься в совещательной комнате;
* Обжалование и опротестование определяется в общем порядке (ст. 411) + определение может быть обжаловано близкими родственниками душевнобольного;

**Тема № 19: Протокольная форма досудебной подготовки материалов**

***Суть - УД возбуждается СУДОМ на основании протокола с материалами дела переданного в суд и санкционированного прокурором в течении 10 дней со дня регистрации преступления органами ОВД, только в которых мог быть составлен протокол!***

1. Указанные в законе п/н в ст. 414 (н-р: побои, лёгкий вред, неквалифицированная кража, оскорбление и т.д.) как правило **совершаются в условиях очевидности** (однако есть и исключения);
2. **Не** допускается производство **следственных действий**, кроме осмотра МП;
3. Следственные действия возможны:

* при **возбуждении начальником органа дознания уголовного дела**, если в десятидневный срок невозможно выяснить существенные обстоятельства совершения преступления;
* при возвращении судом дела для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, если они не могут быть установлены в судебном заседании;
* при возвращении прокурором либо судом материалов для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, необходимых для возбуждения уголовного дела.
* В случаях, предусмотренных настоящей статьей, дознание должно быть закончено не позднее чем в **20** дневный срок соответственно со дня возбуждения или возвращения уголовного дела.

1. Проверка осуществляется органом Дознания в **10** дневный срок: **начало** - день регистрации преступления ОВД; **конец** - день санкционирования дела прокурором и направление его со всеми материалами в суд;
2. У правонарушителя берётся обязательство по явке (НЕТ меры пресечения);
3. Содержание протокола значительно расширено, данные не только о личности правонарушителя, но и о личности потерпевшего (хотя и называется потерпевшим, постановление о признании потерпевшим выносить нельзя!), характере и размере причинённого ему ущерба;
4. К протоколу прилагаются все материалы проверки и список лиц, подлежащих вызову в суд;
5. **Начальник органа дознания перед тем как направить протокол и материалы прокурору выясняет:**

* есть ли достаточные основания для направления дела в суд и ВУД там;
* формулирует обвинение, - об этих действиях делается соответствующая отметка в протоколе.

Лицо в отношении, которого производятся действия:

1. Разъясняется сущность обвинения и его права;
2. Знакомиться с материалами;
3. Иметь защитника;
4. Обжаловать действия Органа Дознания, о чём делается отметка в протоколе и его копия вручается данному лицу;
5. Затем протокол вместе со всеми материалами направляется **прокурору, который в срок не более 3 суток принимает одно из следующих решений**:

* о направлении протокола со всеми материалами в суд;
* о ВУД и направлении дела производства дознания и предварительного следствия;
* о прекращении производства;

Согласно ч.3 ст. 415 в протоколе должны быть указаны ФАКТИЧЕСКИЕ ДАННЫЕ (не доказательства! справки, объяснения);

При обнаружении предмета составляется справка и он изымается. После ВУД этот предмет может быть приобщён к делу и стать вещдоком.

***УПЗГ.doc***

**Тема № 20: Уголовный процесс зарубежных государств (ЗГ)**

**1. Общая характеристика УПЗГ;**

В ЗГ наибольшее распространение имеют следующие представления об УП:

1. Нормальная теория:

Процесс рассматривается как совокупность форм, регулирующих отправление правосудия и обеспечивающих установление истины (Германия).

2. Теория процесса как системы суд. действий:

Рассматривает процесс как деятельность суда и сторон в связи с уголовным преследованием (Англо-Американск.)

3. Теория процесса как юридического отношения:

(возникла в Гражданском праве)

Суть: участники процесса суд и стороны связаны правоотношением, причём реализация прав одним участником порождает соответствующие обязанности других участников, а суд, как беспристрастный арбитр разрешает спор между сторонами (теория уголовного иска).

4. Состязательный процесс:

Развился из средневековой обвинительной формы, в которой движущей силой процесса был спор сторон, а суд выступал арбитром.

5. Смешанная форма процесса:

Объединяет в себе черты обвинительного (состязательного) и розыскного (инквизиционного) процессов.

Данные формы процессов – предварительное производство построено по розыскному (инквизиционному) типу, а судебное разбирательство по состязательному типу (Континентальное право: Австрия, Франция, Германия, Япония)

ИЗМЕНЕНИЕ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ ЗГ.

1). Использование показаний платных осведомителей;

2). Использование записей подслушанных разговоров;

3). Применение полиграфа и иных разоблачительных машин;

4). Постоянное расширение полномочий полиции. Широкое применение арестов, обысков без процессуальных документов;

5). Использование в качестве доказательств показания анонимных свидетелей без их присутствия (в т.ч. тайных агентов, осведомителей).

Таким свидетелям предоставляется гарантия неразоблачения – свидетель обвинения не вызывается в судебное заседание, его показания оглашаются без указания на источник их получения. Существует право выступать под вымышленным именем и с закрытым лицом.

В государствах с англосаксонской системой права уголовно-процессуальное доказательственное право рассматривается в качестве самостоятельных правовых отраслей. Под доказательственным правом применяется система правил о доказательствах.

Англоамер. система доказательств занимает промежуточное место между 2 системами доказательств (между формальной и свободной оценкой).

20 августа 1964 года в США был принят ФЗ «Об уголовном правосудии», провозгласивший необходимость оказывать юридическую помощь каждому обвиняемому, который в ней нуждается, и определённые условия обеспечения бесплатной защиты для неимущих обвиняемых. Многие штаты и федеральное правительство установили систему публичных законов, деятельность которых направлена исключительно на защиту неимущих обвиняемых по уголовным делам. Это всё осуществляется за счёт средств федерального бюджета.

В ЗГ общественность привлекается к борьбе с преступлениями в различных формах.

Австрия:

Существует «безопасный дом» – любой малолетний гражданин если ему что-либо угрожает, может явиться в такой дом за помощью. Лица, принимающие участие в программе «безопасный дом» подлежат регистрации в полиции.

США, Англия:

Наметились тенденции расширения практики использования при раскрытии преступлений платных осведомителей в разумных пределах.

Англия:

Существует институт «специальных констеблей» – члены службы добровольных помощников полиции осуществляют контроль за порядком в школах, проводят профилактическую работу в учебных заведениях.

Япония:

Существует отсрочка возбуждения уголовного преследования (до 200 лет). Такая отсрочка не имеет никаких законодательных ограничений. Прокурор может «отсеять» из уголовного процесса любое дело, независимо от тяжести и характера преступления, если преступник, по его мнению, не склонен к совершению преступления повторно. Основная цель применения такой отсрочки состоит в использовании её непосредственно как средство исправления и перевоспитания преступника. Прокурор урегулирует отношения между потерпевшим и преступником, привлекает к надзору его родственников, от которых требуется письменное обязательство. Чтобы не было злоупотреблений прокурором контроль за отсрочкой уголовного преследования осуществляет комиссия по наблюдению за деятельностью прокуратуры из граждан, пользующихся избирательным правом (участие общественности).

**2. Уголовный процесс Англии, США;**

**АНГЛИЯ**

3 ноября 1994 года в Англии принят закон «Об уголовной юстиции и общественном порядке». Окончательно он вступил в действие 10 апреля 1995 года. Самые важные нововведения касаются права обвиняемого на молчание и предание суду. Данные закон закрепил ряд положений, формально ограничивающих право на молчание. Он предоставляет полиции возможность в отношении подозреваемого делать вывод о виновности подозреваемого или обвиняемого, если последние отказываются предоставлять доказательства, отвечать на вопросы, дать отчёт о причинах наличия у них предметов, веществ, пребывание в определённом месте, где было совершено преступление.

Речь идёт о перераспределении бремени доказывания, т.е. теперь обвиняемый в уголовном процессе обязан доказывать свою невиновность со всеми вытекающими отсюда последствиями. Здесь имеется в виду не юридическая обязанность, но отказ обвиняемого доказать в установленном законом 94 года случаях свою невиновность, - не выгодно для него. Закон 94 года ввёл новые правила о передаче дела для судебного разбирательства. Речь идёт о видоизменении сущности письменного производства, который теперь применяется по всем делам без исключения. В такой ситуации на первый план выходят не искусство перекрёстного допроса, а умение составлять документы, должным образом мотивированные.

Отличительная особенность – нет кодифицированного процесса, действует система прецедента, наряду с которой имеет место и парламентское законодательство (статуты).

Судебный прецедент – один из источников права. Решение по конкретному делу является обязательным для судов той же или нижестоящей системы при решении аналогичных дел, либо служит примерным образцом толкования закона, не имеющим обязательной силы.

Существует три правила толкования закона:

1. Буквальное (в соответствии с буквой закона);
2. «Золотое» (устанавливаются намерения законодателя);
3. «Устранение зла» (то, что хотел устранить законодатель).

Все уголовные дела в Англии делятся на 3 категории:

1. Те, которые требуют состояния обвинительного акта. Они поступают в суд короны с присяжными.
2. Без обвинительного акта (по заявлению об информировании) – магистратские суды без присяжных.
3. Дела о так называемых смешанных преступлениях, которые рассматриваются по 1 или 2 категориям.

Дела с обвинительным актом реализуются следующим образом – потерпевший или обвинитель (гос. или ч/лицо) являются к магистрату и дают информацию (устную или письменную) о том, что просят вызвать предъявлением обвинения. Отношения между судом и полицией не урегулированы. Если лицо задержано полицией, то закон регулирует только правила допроса.

В результате реформирования следственного аппарата 86 года создана Государственная Обвинительная Служба, которая возглавляется Генеральным Атторнеем. К этой службе от полиции перешла функция возбуждения уголовных дел. По подавляющему числу преступлений предварительное расследование осуществляет полиция.

Чтобы составить обвинительный акт проводится предварительное расследование, куда вызываются обвиняемый, свидетели обвинения и защиты. Судебное заседание открывается вступительной речью прокурора, в которой указываются доказательства, затем идёт допрос свидетелей обвинения и защиты.

Адвокат или обвиняемый могут считать доказательства необоснованными. Если судья согласен с мнением защиты, то он отвергает обвинительный материал, а если не согласен, передаёт суду и составляет проект обвинительного акта, затем определяется формулировка обвинения магистратом. Проект обвинительного акта может составить адвокат со стороны обвинения.

Судебное рассмотрение начинается с формирования скамьи присяжных, которых вызывается 24 вместо 12. 12 выбирается для рассмотрения дела. Верующие присяжные клянутся на Библии, неверующие – дают торжественную присягу. Дело открывается вступительной речью обвинения, в которой говорится какие вопросы будут доказываться. Затем допрашиваются свидетели обвинения (обвинителем), затем – защитой. Обвинитель имеет право передопрашивать свидетелей. На этом этапе адвокат и подсудимый могут просить прекратить дело и при согласии судьи на это судья диктует присяжным оправдательный вердикт.

Если судья не согласен на это, то вступительная речь защитника. Затем, если обвиняемый согласен дать свидетельские показания, он допрашивается в суде и доказательством являются его показания как свидетеля.

Допрашиваются свидетели защиты, затем обвинитель и защитник выступают с заключительными речами.

После этого суд обращается к присяжным с напутствием о фабуле дела, доказательством, разъясняет правовую позицию.

Присяжные могут вынести 1 из 3-х вердиктов:

1. Общий – Виновен либо Невиновен по всем пунктам обвинения.
2. Частный.
3. Невиновен в этом преступлении, но виновен в другом.

Вердикт о невиновности не подлежит апелляционному обжалованию.

**3. США**

Авторы учебника по Уголовный процессу 90 года понимают процесс отправления правосудия по уголовным делам как последнюю осуществляемую процедуру, с помощью которой применяется материальное уголовное право.

Это привело их к выводу, что всё производство по уголовному делу можно подразделить на 17 этапов, каждый из которых имеет свои задачи.

Перед предварительным расследованием в США стоит чисто обвинительная задача (сбор данных, подтверждающих факт преступления и вину заподозренного лица).

Выявление и собирание данных, оправдывающих подозреваемого или смягчающего его ответственность – это дело самого подозреваемого либо его защитника. Основными частями предварительного расследования являются арест и обыск.

В США основным органом расследования является полиция. Уголовный процесс США не регламентирует детальное досудебное расследование уголовных дел. Деятельность полиции по обнаружению и изъятию доказательств чаще всего регламентируется ведомственными актами и прецедентами.

Решение вопроса о противоправности действий гражданина в большой мере зависит от полицейского рассмотрения, нежели от закона. Но деятельность полиции ограничена или предписана сформулированными судом правилами, либо существующей судебной процедурой. Решение судьи о выдаче ордера на арест или обыск в значительной мере предопределяется мнением полиции и прокуратуры.

Возбуждение уголовного преследования практически монопольное право государственного обвинителя.

Обвинение по уголовным делам – важная, но не единственная функция государственной атторнейской службы, т.е. органов (федеральных, штатных, местных) исполнительной власти, выполняющих юридическое консультирование правительства, представл. его интересы в суде и обесп. исполнение закона. В большинстве штатов – Генеральный атторней – выборное должностное лицо.

Обвинитель возбуждает дело только тогда, когда полагает, что сможет выиграть дело. Выигрыш дела – это осуждение обвиняемого. В американской правовой системе он не означает обязательно достижения истины.

Этот выигрыш нередко знаменуется осуждением обвиняемого в результате сделки. Признание вины в Уголовный процессе США устраняет необходимость полного судебного разбирательства с исследованием доказательств. После возбуждения уголовного дела выполняется решение о придании обвиняемого суду, затем формируется и предъявляется официальный обвинительный акт. Дело может быть направлено в суд.

Функцию придания суду осуществляет Большое Жюри по делам о наиболее серьёзных преступлениях и магистрат по всем остальным уголовным делам. Большое Жюри – это расширенная коллегия присяжных, состоящая не менее чем из 16 и не более 23 человек. Его основная функция – предание суду лиц, подозреваемых в совершении тяжких преступлений. В отличие от малого жюри, т.е. коллегии присяжных, которые участвуют в рассмотрении дела по существу и решает вопрос о виновности подсудимого. БЖ суд собирает по требованию органов обвинения. БЖ обвинитель должен предоставить доказательства, подтверждающие факт совершения преступления конкретным лицом, если же такого лица нет, то задачей жюри становится отыскание его. БЖ выступает как орган придания суду и как орган расследования. Однако, слушание проводится в закрытом судебном заседании. Протоколы не ведутся. Судья не участвует в производстве. Вызываемым свидетелям запрещается в зале судебного заседания пользоваться консультациями адвокатов. А единственным представителем государства и консультантом БЖ выступает сам обвинитель.

После вынесения БЖ или магистратом постановления о придании суду, обвинение доказательно оформляется и утверждается обвинителем, и официально предъявляется обвиняемому. После ознакомления с обвинительным актом обвиняемый имеет право заявить ходатайство о признании или не признании вины, вправе заключить сделку.

Суть СДЕЛКИ – обвиняемый признаёт свою вину в менее тяжком преступлении, чем ему вменялось первоначально, а в обмен на это гос. обвинитель обещает рекомендовать суду менее строгое наказание. Ходатайство обвиняемого о признании своей вины означает прекращение спора между государством и обвиняемым.

В основе правового статуса обвинителя в США лежит идея о полной власти поверенного государства распоряжаться судьбой исков по уголовным делам. Главная отличительная черта процессуального положения обвинителя – его усмотрение в исполнении обвинительной власти. Усмотрение обвинителя при решении вопросов, связанных со сделкой, не подлежит судебному контролю.

В США действует Федеральная судебная система (СС) и СС штатов. На американские суды в качестве основной возложена обязанность поддерживать и осуществлять Конституцию, что даёт им возможность для судебной проверки законности действий полиции на этапе раскрытия и расследования преступлений.

4 поправка к КСША устанавливает, что данные, служащие доказательством преступления, полеченные полицией с помощью провед. без достаточных оснований обыска или ареста д.б. из рассмотрения исключены. Поэтому нередко в судах обвиняемый и его защитник допускают отсутствие достаточных оснований. В КСША нет принципа презумпции невиновности, но им руководствуются суды на практике.

1. **Уголовный процесс западноевропейских стран.**

Во Франции и Германии признаётся наличие суда присяжных, однако присяжные заседатели участвуют в судебном разбирательстве как ШЕФФЕНЫ. Термин шеффен – немецкого происхождения, означает «члены суда» – заседатели.

В ряде стран Западной Европы шеффены вызываются в суд и отбираются судьями из числа граждан, фигурирующих в различного рода списках. Шеффены участвуют в рассмотрении дел о серьёзных преступлениях, совместно с профессиональными судьями одновременно решая вопросы права и факта.

В некоторых странах Западной Европы получил распространение институт запрета доказывания в Уголовном Процессе. В соответствии с этой теорией Уголовно-Процессуальном Законодательство Германии не допускает использования в Уголовном Процессе записей, дневников и тайно подслушанных разговоров обвиняемого, носящих интимный характер.

Однако Верховный Суд и Конституционный Суд Германии, объявляя особо охраняемой сферой сведения об интимной жизни обвиняемого в то же время допускает из этого правила исключения, так называемые высшие интересы общества.

1. **Франция**

Во Франции существует состязательная конструкция предварительного следствия, которая предполагает наличие сторон, выполняющих противоположные процессуальные функции и пользующихся равными процессуальными правами. Защитник обвиняемого и представитель гражданского истца имеют равные права с прокурором. Одним из наиболее ярких проявлений состязательности на следствии является обмен мнениями, который происходит при решении вопроса о предварительном заключении обвиняемого.

Обвинительная камера перестала быть только органом предания обвиняемого суду. Она преобразовалась в следственный орган 2-ой инстанции, которая осуществляет контроль за правильностью расследования уголовных дел следств. судьёй, который является следственным органом 1-ой инстанции.

В 1985 году во Франции был учреждён новый коллегиальный орган по контролю за следствием – следственная палата. Следственная палата образуется при трибуналах большой инстанции в составе 3-х профессиональных судей, из которых 2 должны иметь стаж следственной работы.

Следственная палата осуществляет всеобъемлющий контроль за правильностью следствия. Только она вправе информировать общественность. Палата выносит постановления по существу принятых мер процессуального принуждения, обладает обширной компетенцией в отношении возбуждения дела, проверяет законность и обоснованность уголовного преследования, проведённых следственных действий.

Процессуальное производство во Франции начинается с предъявления иска прокурором по своей инициативе, жалобе потерпевшего или по материалам полиции.

Есть предварительное расследование, которое проводится в досудебной форме полицией расследования и в форме предварительного следствия, осуществляемого следственным судьёй. Судебное разбирательство производится судом, состоящим из 3-х постоянных членов и 9 заседателей. Эта единая коллегия разрешает все вопросы дела. Данному суду подсудны дела, ко которым м.б. назначена смертная казнь, каторжные работы или лишение свободы с поражением в правах.

Председательствующий в суде присяжных занимает особое положение – «дискреционная власть», т.е. власть принимать решения по собственному убеждению. Их право по своей инициативе истребовать доказательства, принимать единоличные решения, допрашивать обвиняемых.

Рассмотрение дела начинается с оглашения постановления о придании обвиняемого суду. Далее перекрёстно выступает прокурор, излагая суть дела. Затем происходит судебное следствие, центральной частью которого является допрос подсудимого. Производит председательствующий. После этого подсудимого допрашивают прокурор и другие участники. Исследование материалов дела заканчивается судебными прениями, в которых вначале выступает прокурор, гражданский истец, затем защитник.

У подсудимого есть право на последнее слово. Далее судьи и присяжные вместе выносят приговор в совещательной комнате. Для вынесения обвинительного приговора – необходимо 8 голосов.

1. **Германия**

Уголовный процесс понимают как урегулированное законом движение дела с целью постановления приговора. Процесс развивается благодаря действию государственных органов преследования суда, обвинение в предусмотренной законом форме.

Весь процесс распадается на отдельные положения, которые сменяют друг друга, каждая из них – промежуточный пункт и не имеет самостоятельного значения до постановления приговора.

В Германии отрицается принцип состязательности в уголовном процессе. Сами немцы процессуалисты относят его к особому типу, который отличается как от инквизиционного, так и от состязательного, и определяют его обвинение и следствие. Формула обвинения означает, что только при наличии публичного обвинения, возб. прокуратурой, возможно судебное разбирательство уголовного дела, а следственный процесс имеется потому, что только сам суд исследует все обстоятельства дела и не связан ходатайствами участников процесса. Но подлинная природа Уголовный процесса Германии характеризуется сочетанием обвинительного (публичного) начала с инквизиционной формой судебного разбирательства, которое выражается в совмещении судьёй функций обвинения и разрешения дела по существу.

В Германии много средств специального принуждения, но нет системы мер пресечения. Заключение под стражу применяется только к обвиняемому и является исключительной компетенцией участкового судьи или коллегии суда.

УПК Германии регулирует порядок режима содержания под стражей. Принятие решения об открытии судебного разбирательства – эта стадия придания суду.

Судебное разбирательство состоит из двух частей:

* Подготовительное судебное разбирательство, связанное главным образом, с вызовами в судебное заседание участвующих в деле лиц.
* Само судебное разбирательство, состоящее из судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого, постановления приговора.

Существует три формы обжалования:

* Апелляция;
* Ревизия;
* Частная жалоба.

Сущность апелляционного производства состоит в том, что земельный суд по жалобам проводит новое судебное рассмотрение по существу, однако с ограничением принципа непосредственности. Допускается оглашение протокола допроса.

В ревизионном порядке подлежат обжалованию приговоры уголовных палат земельного суда и высшего земельного суда, а также суда присяжных, вынесенного по 1-ой инстанции, апелляц. приговора земельного суда, приговоров участкового судьи, которые не могут быть обжалованы в апелляционном порядке.

Принесение частной жалобы допускается на определения судов 1-ой и апелляционной инстанций, постановления председательствующего, участкового судьи и судьи, действующего по поручению.