**Содержание**

Введение

1 Понятие, цель, мотивы и основания задержания

2 Основания освобождения подозреваемого

3 Порядок задержания, фиксация хода и результата задержания подозреваемого, уведомление о задержании

4 Пробелы норм уголовно-процессуального законодательства, связанные с задержанием

Заключение

Список используемых источников

**Введение**

В настоящее время криминальная обстановка в России продолжает оставаться сложной. Количество зарегистрированных преступлений возрастает, особенно тяжких и особо тяжких.

С учетом этого в настоящий период одной из главных задач, стоящих перед правоохранительными структурами, является формирование профессионального ядра наиболее квалифицированных следователей и дознавателей, улучшение методического обеспечения процессуальной работы, в особенности, с учетом значительного омоложения кадров.

Одной из острейших проблем остается обеспечение должного качества предварительного расследования.

В деле надлежащего расследования преступлений среди различных следственных действий весьма важное значение имеет задержание подозреваемого. В процессуально - тактическом отношении задержание является сложной мерой процессуального принуждения. На практике имеющие место теоретические пробелы приводят к различного рода нарушениям, ошибкам при ее избрании и проведении, что, в конечном итоге, не проходит бесследно для общего результата расследования.

Главной целью и задачей работы является исследование понятия и видов задержания, оснований и порядка задержания, оснований освобождения задержанных

В ходе исследования использовались результаты изучения специальной литературы, законодательства.

**1 Понятие, цель, мотивы, основания задержания подозреваемого**

Задержание подозреваемого - мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания (п.11 ст.5 УПК).

Задержание не является мерой пресечения. Задержание применяется в отношении подозреваемого. Допускается также задержание обвиняемого, объявленного в розыск, в случае его обнаружения (ч.3 ст.210 УПК). По смыслу уголовно – процессуального законодательства задержание относится к неотложным следственным действиям и в большинстве случаев должно применяться при расследовании «общеуголовных» преступлений «по горячим следам».

Целью задержания является:

- выяснение причастности или непричастности задержанного к совершению преступления;

- решение вопроса о применении меры пресечения - заключение под стражу.

Мотивами задержания являются:

- предотвращение возможности скрыться от следствия;

- пресечение преступной деятельности;

- предотвращение возможности воспрепятствовать расследованию.

Задержание применяется при наличии следующих общих оснований:

А) возбужденное уголовное дело;

Б) обоснованные подозрения в совершении преступления именно данным лицом (п.1-3 ч.1 ст.91 УПК РФ):

- когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

- когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление;

- когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если это лицо пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу (ч.2 ст.91 УПК РФ).

В) санкция в виде лишения свободы за преступление, в совершении которого лицо подозревается (ч.1 ст.91 УПК РФ).

**2 Основания освобождения подозреваемого**

В соответствии с ч.2 ст.22 Конституции РФ лицо не может быть подвергнуто задержанию до судебного решения на срок более 48 часов.

Отсюда вытекает общее правило задержания (ч.2 ст.94 УПК РФ): по истечении 48 часов с момента задержания лицо подлежит освобождению.

Исключения из этого правила составляют случаи:

1) принятие судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу;

2) принятие судебного решения об отложении принятия окончательного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и продлении содержания под стражей подозреваемого на срок не более 72 часов (п.3 ч.6 ст.108).

48 - часовой срок задержания подозреваемого исчисляется в соответствии с ч.3 ст.128 УПК РФ с момента фактического задержания (п.15 ст.5 УПК РФ.

Дознаватель с согласия прокурора, а следователь с согласия начальника следственного отдела, вправе ходатайствовать перед судом о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу. Следует иметь в виду, что фактически для обращения в суд с ходатайством об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу УПК отводит 40 часов, т.к. в соответствии с ч.3 ст.108 такое ходатайство должно поступить в суд за 8 часов до истечения срока задержания, т.е. до истечения 48 часов.

Суд может отложить окончательное принятия решения на срок до 72 часов (ч.7 ст.108 УПК РФ).

Также в ч.1 ст.94 УПК РФ содержится перечень оснований, при наличии одного из которых лицо подлежит освобождению до истечения 48 часов с момента задержания:

- не подтвердилось подозрение в совершении преступления;

- отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;

- задержание было произведено с нарушением требований ст.91 УПК РФ.

В этом случае дознаватель, следователь или прокурор выносят постановление об освобождении подозреваемого.

На начальника места содержания подозреваемого (ИВС) возлагается, предусмотренная ч.3 ст.94 УПК РФ обязанность соблюдать 48 - часовой срок содержания подозреваемого под стражей без судебного решения. Если срок истек, а требуемое судебное решение не поступило, начальник места содержания подозреваемого обязан немедленно его освободить.

Также возлагаются на начальника места содержания подозреваемого обязанность выдать лицу при его освобождении копию процессуального документа о его освобождении, если имеется соответствующее постановление или определение, а также справку, в которой указывается, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения (ч.4, 5 ст.94 УПК РФ).

**3 Порядок задержания, фиксация хода и результата задержания подозреваемого, уведомление о задержании**

Процессуальное оформление задержания производится после того, как подозреваемые фактически задержаны, когда их сопротивление сломлено и они лишены возможности оказать сопротивление сотрудникам правоохранительных органов.

Процессуальное задержание оформляется протоколом задержания (Приложение).

В протоколе указываются дата и место составление его, кем составлен, время и место фактического задержания, сведения о личности задержанного, конкретные основания и мотивы задержания, объяснения подозреваемого по поводу задержания. В нем также делается отметка о том, что подозреваемому разъяснено, в чем он подозревается, а также разъяснены его права, в том числе право на помощь защитника. Протокол подписывается следователем (начальником органа дознания, дознавателем, прокурором) и подозреваемым (ч.2 ст.92 УПК РФ).

Если подозреваемый отказался подписывать протокол, об этом делается отметка (ст.167 УПК РФ). Если в деле участвует защитник, и он присутствует во время составления протокола задержания, он также подписывает протокол.

Протокол задержания составляется в трех экземплярах, один из которых находится в уголовном деле, второй направляется администрации изолятора временного содержания, третий вручается под расписку подозреваемому (п.1 ч.4 ст.46 УПК РФ).

Прокурору направляется в течении 12 часов с момента задержания письменное уведомление (ч.3 ст.92 УПК РФ).

Личный обыск подозреваемого при задержании производится без вынесения постановления о производстве обыска. Результаты личного обыска отражаются в протоколе задержания. Личный обыск проводится только лицом одного пола с подозреваемым. Участвует не менее двух понятых того же пола. Возможно участие специалиста (ч.2 ст.ст.92, 93, 184 УПК РФ).

Участников задержания и наблюдения за поведением подозреваемого до задержания целесообразно допросить в качестве свидетелей по делу. Если в ходе задержания применялись фотосъемка, видеозапись, то их результаты осматриваются и приобщаются к материалам уголовного дела.

Сразу же после задержания рекомендуется произвести незамедлительный допрос подозреваемого после задержания, используя фактор внезапности, растерянности, его неготовности к оказанию противодействия органам расследования преступлений (ч.2 ст.46, ч.4 ст.92, 189, 190 УПК РФ).

Защитник допускается к участию в деле с момента фактического задержания подозреваемого, если ранее он в деле не участвовал (п.3 - а ч.3 ст.49 УПК). Если защитник не приглашен подозреваемым, следователь (дознаватель) обязан обеспечить участие защитника по назначению. Если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого явка приглашенного им защитника невозможна, то следователь (дознаватель) приглашает защитника по назначению. Протокол задержания в таком случае составляется без участия защитника. Если подозреваемый отказался от назначенного защитника, то допрос подозреваемого может быть произведен без участия защитника, за исключением случаев, когда такое участие обязательно и отказ подозреваемого не имеет процессуального значения (ст.50, п.2 - 7 ч.1 ст.51 УПК).

Свидание с защитником предоставляется подозреваемому после составления протокола задержания, но до допроса, если в этом есть необходимость. Конфиденциальность свидания означает, что оно предоставляется наедине, в условиях, позволяющих вести визуальное наблюдение при невозможности прослушивания. Продолжительность свидания определяется по желанию подозреваемого и защитника, но если свидание продолжается более 2 часов, оно может быть прекращено при условии, что следователь (дознаватель) предварительно, хотя бы во время свидания, уведомил подозреваемого и защитника об ограниченности времени свидания.

Также о задержании происходит уведомление родственников. Необходимо уведомить кого - либо из близких родственников подозреваемого, к которым относятся: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки. При отсутствии таковых уведомляется кто - либо из других его родственников, к которым относятся все иные лица, состоящие с ним в родстве (п.4, 37 ст.5 УПК РФ). Уведомляется только один из родственников - названный подозреваемым либо тот, кого следователь (дознаватель) сочтет нужным уведомить (ч.1 ст.96 УПК РФ).

О задержании военнослужащего уведомляется командование воинской части (ч.2 ст.96 УПК РФ).

О задержании иностранца уведомляется соответствующее посольство или консульство. Следователь (дознаватель) уведомляет вышестоящую инстанцию, затем Генеральная прокуратура России связывается с Министерством иностранных дел России, после чего производится уведомление по дипломатическим каналам соответствующего посольства или консульства (ч.3 ст.96 УПК РФ).

О задержании несовершеннолетнего его родители или иные законные представители уведомляются обязательно.

Уведомление производится и прокурора, как и родственников в срок до 12 часов с момента задержания.

**4 Пробелы норм уголовно – процессуального законодательства, связанные с задержанием**

Задержание лиц, подозреваемых в совершении преступлений, часто сопряжено со значительными трудностями. Это объясняется недостаточной правовой регламентацией и научной исследованностью этого правового института. Уголовно - процессуальный кодекс РФ в части подозрения не отвечает в должной мере конституционному требованию обеспечения прав и законных интересов личности, оказавшейся под подозрением. Нет достаточно четкого представления о сущности подозрения в уголовном процессе. Неопределенность термина «по подозрению», закрепленного в ст.91 УПК РФ, не дает возможность органу уголовного преследования на этапе подозрения предельно четко обозначить круг обстоятельств, при которых действительный свидетель будет отграничен от фактического подозреваемого. Нет единого мнения по вопросу о том, что следует понимать под «иными данными», предусмотренными ч.2 ст.91 УПК РФ как самостоятельным основанием для задержания лиц, подозреваемых в совершении преступлений.

Указанные обстоятельства не способствуют единообразному и правильному применению этой меры процессуального принуждения, что нередко порождает ошибки в следственной практике, влекущие нарушения прав и законных интересов личности.

Подозрение - это предположение о субъекте преступления, неполная осведомленность о каких-либо фактах, обстоятельствах, то есть вероятное, предположительное объяснение их. Строя версии о субъекте преступления, следователь (дознаватель) основывается на своих размышлениях о круге лиц, могущих совершить преступление. Сопоставляя данные о преступлении, известные по делу, с данными о подозреваемом лице, следователь приходит к выводу о необходимости задержать его. Однако возникшее в сознании следователя (дознавателя) подозрение не делает данное лицо подозреваемым в процессуальном смысле. Это происходит потому, что мнение следователя процессуально не закреплено. Официальное объявление о подозрении может играть роль юридического факта, который запускает в действие весь механизм реализации прав подозреваемого.

Закрепленное в действующем законодательстве множество процессуальных форм фиксации признания лица подозреваемым (протокол, постановление) не обеспечивает надлежащих гарантий права на защиту и его статус. Основание для признания лица в качестве подозреваемого - наличие обоснованного подозрения, но отнюдь не применение к лицу мер процессуального принуждения, возбуждения в отношении конкретного лица уголовного дела, которые являются лишь одними из оснований для появления фигуры подозреваемого. «В настоящее время определение статуса лица по уголовному делу через меру принуждения выглядит явным анахронизмом, - подчеркивает А.А. Давлетов, - поскольку противоречит не только идее правового государства, но и многим положениям УПК, а также элементарной логике предварительного расследования».[[1]](#footnote-1)

Юридическим основанием для признания лица подозреваемым должно быть именно постановление о его признании таковым. Только после вынесения соответствующего постановления лицо может быть водворено в ИВС или следственный изолятор на срок до 48 часов или к нему согласно УИК РФ может быть применена мера пресечения - заключение под стражу, домашний арест.

Сближение России с другими странами мира обуславливает необходимость более внимательного изучения международных стандартов в области прав человека, анализа особенностей обеспечения прав участников расследования. Сравнительное исследование двух основных систем зарубежного права - континентальной и англо - американской - приводит к выводу о том, что уголовному процессу большинства стран известен термин «подозрение». Его употребление связано с необходимостью допроса лица по поводу причастности к преступлению и ограничением свободы передвижения, то есть с его задержанием или арестом.

Этимологически термин «подозрение» тесно связан с термином «подозреваемый» и означает предположение, основанное на сомнении в правильности, законности чьих - нибудь поступков.[[2]](#footnote-2) Подозрение в общеупотребительном значении слова может возникнуть у любого человека по поводу правильности каких - либо действий других лиц, независимо от того, окажутся ли эти действия противоправными или нет. В.И.Даль, разъясняя значение слова «подозрение» как «догадок на кого, сомнения, недоверия, обвинения», делает акцент на правовую сферу его применения: «На него падает подозрение в стычке с ворами. Оставить, кого по суду в подозрении, не обвинив и не оправдав, постановить, что есть повод считать его виновным».[[3]](#footnote-3)

При раскрытии и расследовании преступлений объективно возникают ситуации, когда органы дознания и предварительного следствия располагают фактическими данными (информацией), свидетельствующими о причастности конкретного лица к расследуемому преступлению, но оснований для предъявления ему обвинения еще нет. Это означает возникновение по делу подозрения, которое, в свою очередь, является дальнейшей основой появления в деле подозреваемого. По мере накопления фактических данных предположений становится меньше, а по качеству они приобретают большую определенность - модель преступления. Подозрение здесь не имеет юридического значения. Некоторые авторы именуют заподозренное лицо «психологическим подозреваемым», «субъективным подозреваемым», «условно подозреваемым»,[[4]](#footnote-4) выделяя тем самым понятие, отличное от подозреваемого как участника уголовно - процессуальной деятельности. Иногда этап количественного накопления информации до появления в рамках уголовно - процессуальной деятельности подозреваемого приводит к ее существенному качественному изменению. При этом происходит переход от малой вероятности к достоверности знаний о преступлении и преступнике, то есть полученные фактические данные приобретают значение процессуальных доказательств.

Подозрение должно рассматриваться в различных аспектах:

а) как составная часть функции уголовного преследования;

б) как утверждение (вывод) органов предварительного расследования о причастности лица к совершению преступления, основанное на неполных знаниях о расследуемом противоправном деянии и лице, его совершившим;

в) как общее условие применения задержания, влекущее при наличии правовых оснований и других условий, прямо указанных в законе, появление подозреваемого.

Подозрение, как общее условие для применения задержания, должно представлять собой совокупность фактических данных о причастности лица к совершению преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы. Оно имеет также ориентирующий характер в виде сведений, дающих основания для производства следственных (процессуальных) действий, проведения оперативно - розыскных мероприятий. Этот институт обладает специфическим характером, отличающим его от обвинения, он является необязательным этапом привлечения к уголовной ответственности. Подозрение предшествует появлению обвинения и носит по отношению к нему вспомогательный характер.

Процедура предъявления подозрения во многом схожа с порядком предъявления обвинения и должна состоять из трех этапов:

1) ознакомление подозреваемого с постановлением о привлечении в качестве подозреваемого;

2) разъяснение сущности подозрения и его оснований;

3) разъяснение прав и обязанностей подозреваемого.

После ознакомления задержанного с постановлением о признании его подозреваемым его необходимо незамедлительно допросить в качестве подозреваемого.

Правовые нормы, регламентирующие задержание лица, подозреваемого в совершении преступления, образуют самостоятельный процессуально - правовой институт, который получил определенное обоснование в теории.[[5]](#footnote-5)

В статье 10 УПК РФ закреплено: «Никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований, предусмотренных настоящим Кодексом». И.М.Гуткин отмечал, что: «:в неотложных случаях уголовно -процессуальное задержание лиц, подозреваемых в совершении преступления, допускается не иначе, как на основаниях и в порядке, предусмотренном в законе».[[6]](#footnote-6)

Задержание заподозренного заключается в кратковременном аресте лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы. Цель - выяснение его причастности к совершению преступления, обоснованности выдвинутого подозрения и разрешение вопроса о признании его подозреваемым, возможности применения меры пресечения до предъявления обвинения или освобождения и снятия подозрения.

Правовую основу задержания составляют соответствующие статьи УПК РФ, предусматривающие понятия, условия и порядок задержания (п.11 ст.5, п.3 ст.38, ст.91, 92), и подзаконные акты правоохранительных органов, в компетенцию которых входит задержание. Глава 12 УПК РФ базируется на принципах и нормах ст.5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.[[7]](#footnote-7) Сегодня закон не требует для задержания применения санкции прокурора или решения суда. В то же время он устанавливает ряд гарантий законности и обоснованности осуществления этой меры принуждения, четко регламентируя условия, основания, мотивы и сроки ее применения. Согласно пунктам 3 и 4 ст.5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., лицо, задержанное по уголовному обвинению, вскоре после ареста представляется судебному или иному органу, определенному законом. Такой орган должен без промедления принять решение относительно законности и необходимости задержания. Никто не может быть задержан на период проведения следствия или судебного разбирательства без письменного постановления этого органа.

Федеральное Собрание РФ сделало оговорку в отношении введения в действие норм, предусматривающих право каждого человека на свободу и личную неприкосновенность. Оно указало, что положения указанной Конвенции не препятствуют применению санкционированного абз.2 п.6 раздела второго Конституции РФ 1993 г. временного применения установленного уголовно - процессуальным законодательством порядка ареста, содержания под стражей и задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления. Следовательно, установленный в Конвенции судебный порядок разбирательства с задержанным лицом, подозреваемым в совершении преступления, в национальном законодательстве РФ находится в стадии реализации.

Одна из острейших проблем проявилась и в том, что в результате правовой неопределенности на практике продолжают действовать два вида задержания лица по подозрению в совершении преступления:

- задержание физическое, когда человек фактически ограничивается в свободе (поимка, захват, доставление в правоохранительные органы),

- задержание юридическое, при котором физическое задержание получает процессуально - правовое оформление в виде протокола задержания согласно ст.92 УПК РФ.

Между фактическим задержанием и составлением протокола задержания подозреваемого может оставаться временной интервал, измеряемый часами. Процессуальные отношения, которые возникают между органом дознания, следователем, прокурором и задержанным, фактически возникают только после доставления последнего в правоохранительный орган. Многозначность употребления понятия задержания подозреваемого в законодательстве, фрагментарность законодательного регулирования системы таких действий, отсутствие единого представления о сущности и содержании задержания в правовой теории создают не только практические проблемы в применении этой меры принуждения, но и препятствуют выработке целостного теоретического представления о ней.

Задержание в уголовно - процессуальном смысле могут осуществлять лишь уполномоченные на то законом органы государства - участники уголовного судопроизводства, указанные в ч.1 ст.91 УПК РФ. Расширение круга лиц, которые могут осуществлять уголовно - процессуальное задержание, не обладая на это полномочиями, определенными законом, и достаточными знаниями, недопустимо. Поэтому действия граждан, связанные с доставкой задержанных ими лиц в правоохранительные органы, следует рассматривать лишь как содействие в осуществлении законности и правопорядка, но не как процессуальное задержание.

В ситуациях непосредственного обнаружения общественно опасного деяния задержание производится, когда уголовное дело еще не возбуждено. В этих условиях физический захват и доставление лица может предприниматься работниками правоохранительных органов до фактического возбуждения уголовного дела. Во время выяснения причастности задержанного к совершенному преступлению должны параллельно решаться вопросы о возбуждении уголовного дела по данному факту и возможном его признании подозреваемым в совершении преступления. Поводами для возбуждения дела при непосредственном обнаружении признаков преступления будет сообщение о совершенном преступлении, о чем лицо, получившие его, сообщает в форме рапорта (ст.143 УПК РФ).

Момент фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления, его доставление, оформление протокола должны стать составной частью уголовно - процессуального задержания. Данные действия должны иметь процессуальный характер в рамках начала существования института подозрения. В УПК РФ, Федеральном законе «Об оперативно -розыскной деятельности» законодательно следует определить порядок проведения физического задержания, предусмотрев необходимость разъяснения заподозренному лицу, в совершении какого преступления он подозревается, его прав и обязанностей, порядок его доставления в орган дознания, к следователю или прокурору.

Совершенствование правовой системы России, осуществляемое прежде всего в целях укрепления гарантий прав личности, в уголовном судопроизводстве ставит на первый план проблему статуса участников уголовно - процессуальной деятельности и прежде всего - подозреваемого в совершении преступления. Отсутствие четкой регламентации рассматриваемого вопроса в уголовно - процессуальном законодательстве является на протяжении длительного времени одной из причин существования различных точек зрения о понятии подозреваемого.[[8]](#footnote-8)

Основанием для задержания должны являться фактические данные, формулирующие основание для подозрения о причастности конкретного лица к совершению преступления, наказуемого по закону лишением свободы, которые могут быть получены из источников и обстоятельств, указанных в ч.1 ст.91 УПК РФ. Их объединяет один общий признак - очевидная обоснованность подозревать конкретное лицо в совершении преступления. Однако они дают лишь основание подозревать лицо в совершении преступления, а также возможность сделать вероятный вывод об этом на момент принятия решения о задержании. Степень обоснованности и достоверность таких данных должна быть оценена и проверена, а причастность лица к совершению преступления должна подлежать установлению.

Основания задержания, указанные в ч.2 ст.91 УПК РФ, отличаются от перечисленных в ч.1 этой же статьи, степенью очевидности причастности лица к преступлению. Согласно процессуальной форме «иные данные» идентичны со сведениями о других основаниях задержания. Проведенные исследования показывают, что формулировка ч.2 ст.91 УПК РФ «:либо если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу» у практических работников вызывает вопросы. Например, что понимать под этой формулировкой - наличие пятого основания для задержания или дополнительное условие, относящееся к «иным данным», при котором можно задерживать подозреваемого. По нашему мнению, сам факт направления в суд такого ходатайства не может быть самостоятельным основанием для задержания. Он должен служить в рамках действующего законодательства лишь дополнительным условием при наличии «иных данных», дающих основание задерживать заподозренное лицо.[[9]](#footnote-9) В случае задержания заподозренного лица его сразу необходимо доставить в суд для решения вопроса о применении меры пресечения - заключение под стражу.

В тех случаях, когда данные, позволяющие подозревать конкретное лицо в совершении преступления, содержатся в представленных следствию результатах оперативно - розыскной деятельности (ОРД), указанные материалы могут быть положены в основу принятия решения о задержании заподозренного лица только при том дополнительном условии, что оно пыталось скрыться либо если не установлена его личность. При положительной оценке достоверности и допустимости использования оперативно - розыскной информации в качестве оснований для возбуждения уголовного дела и задержания лица по подозрению в совершении преступления орган дознания, следователь, прокурор принимают соответствующие решение. В то же время не любые оперативно - розыскные данные становятся основанием для производства задержания. Негласные, не подлежащие легализации ОРД не могут являться основаниями для процессуального задержания.

Решение о задержании орган дознания и следователь вынуждены принимать сразу же после ознакомления с материалами оперативно -розыскной деятельности. Задержание носит неотложный характер. Уголовно-процессуальный закон должен учитывать потребность практики и возможность возникновения ситуаций, при которых и возбуждение уголовного дела, и задержание подозреваемого становятся безотлагательными еще до того, как данные, явившиеся основаниями названных решений, пройдут процессуальную процедуру приобщения к делу в качестве доказательств.

Оперативно - розыскные данные могут быть положены не только в основу решения вопроса о задержании лица, подозреваемого в совершении преступления, но и о применении к нему меры пресечения. Эта информация должна учитываться при решении вопроса, когда данные указывают на намерение лица, подозреваемого в совершении преступления, уклониться от расследования, продолжить преступную деятельность. В этом случае оперативно - розыскная информация будет помогать следователю (дознавателю) в определении мотивов задержания.

Как показывает анализ деятельности органов дознания и следствия УВД г. Архангельска по задержанию подозреваемых, данные оперативно -розыскного характера редко используются в качестве оснований для задержания.

**Заключение**

Законодатель детально закрепил в УПК РФ задержание подозреваемого, однако не смотря на это имеются в этих нормах и пробелы, которые неоднозначно решаются на практике.

Целесообразно дополнить УПК РФ следующими статьями, изложив их в такой редакции.

Подозрение.

«Подозрение - это выраженное в специальном процессуальном решении утверждение органа уголовного преследования о причастности лица к совершению расследуемого преступления при отсутствии достаточных доказательств для предъявления обвинения».

Основания для подозрения.

«Основаниями для подозрения являются:

а) возбуждение уголовного дела в отношении лица по основаниям и в порядке, который установлен главой 20 УПК РФ;

б) задержание лица по основаниям, указанным в статье 91 УПК РФ;

в) наличие в уголовном деле фактических данных, доказательств, свидетельствующих о причастности лица к совершению преступления».

Предъявление подозрения.

«Постановление о привлечении лица в качестве подозреваемого предъявляется лицу непосредственно перед первым его допросом, а в случае задержания заподозренного лица - не позднее трех часов с момента доставления в орган дознания, к следователю или прокурору. Подозреваемому разъясняется сущность подозрения, а также права и обязанности подозреваемого, изложенные отдельным текстом. Объявляемое подозрение должно содержать указание на время, место и иные существенные обстоятельства, позволяющие индивидуализировать совершенное преступление, а также его квалификацию согласно Уголовному кодексу Российской Федерации, насколько это установлено расследованием. Подозреваемому вручается копия постановления о привлечении в качестве подозреваемого и с указанием перечня его прав и обязанностей. Предъявление подозрения производится с участием защитника, если его участие обязательно или о его участии ходатайствует подозреваемый».

Срок подозрения.

Часть 1: «Срок исчисляется с момента вынесения постановления о привлечении в качестве подозреваемого, а в случае задержания заподозренного лица - с момента фактического ограничения его свободы передвижения».

Часть 2: «Срок подозрения завершается вынесением постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, составления обвинительного акта, а в случае неподтверждения подозрения - вынесением постановления об освобождении лица от подозрения».

Структура (система) подозрения, как института уголовно - процессуального права, должна, на наш взгляд, состоять из следующих элементов:

1) появление подозрения в отношении лица, совершившего противоправное деяние;

2) решение вопроса о задержании подозреваемого в порядке ст.91 УПК РФ;

3) привлечение лица в качестве подозреваемого;

4) допрос подозреваемого;

5) окончание подозрения в форме привлечения лица в качестве обвиняемого либо освобождения от подозрения в форме специального постановления об этом и в случаях, предусмотренных уголовно -процессуальным законом, решения вопроса, связанного с реабилитацией подозреваемого.

Только после предъявления подозрения и разъяснения подозреваемому сущности подозрения, проведения его допроса должен решаться вопрос о применении к подозреваемому меры пресечения или иной меры процессуального принуждения.

Поэтому следовало бы дополнить УПК РФ рядом статей.

Статью «Подозреваемый» предлагается изложить в следующей редакции.

Часть 1: «Подозреваемым является лицо, в отношении которого органом уголовного преследования в связи с имеющимися основаниями подозрения вынесено постановление о привлечении в качестве подозреваемого».

Часть 2: «Подозреваемый должен быть допрошен немедленно после ознакомления с постановлением о признании его подозреваемым».

Часть 3: «Следователь, дознаватель или прокурор обязаны уведомить близких родственников подозреваемого в случае его задержания или применения меры пресечения - заключение под стражу».

Часть 4: «Подозреваемый вправе: ... далее по тексту редакции ч.4 ст.46 УПК РФ, за исключением: п.1 изложить в следующей редакции: «знать, в чем он подозревается, и получать копию постановления о привлечении его к делу в качестве подозреваемого, протокол задержания сразу после его ознакомления с ними»; п.3 изложить в следующей редакции: «пользоваться помощью защитника с момента предъявления ему постановления о привлечении в качестве подозреваемого, а также предусмотренного пунктами 2 и 3 части третьей статьи 49 настоящего Кодекса, и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого»; п.5 ч.4 изложить в следующей редакции: «заявлять ходатайства и отводы судье, прокурору, следователю, дознавателю, начальнику органа дознания, начальнику следственного отдела».

Предлагаем ст.91 УПК РФ назвать: «Основания задержания заподозренного лица», так как в ней указаны основания появления подозрения к задержанному лицу, но еще не подозреваемому в процессуальном смысле.

Часть 1 данной статьи изложить в следующей редакции: «Орган дознания, следователь или прокурор вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии следующих оснований:

- очевидные факты, действия лица, когда оно застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;

- явные следы преступления, оставленные лицом на месте преступления или имеющиеся на нем самом, либо в месте его нахождения:

- указания и показания потерпевших и очевидцев о совершении им преступления;

- фактические данные и сведения, полученные как из процессуальных источников, так и в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий по выявлению и раскрытию преступлений, если они оцениваются в качестве фактов (доказательств) причастности лица к совершению преступления и имеются данные, что заподозренное лицо пыталось скрыться, либо не установлена его личность.

Статью 91 УПК РФ целесообразно дополнить ч.2, предусматривающей, что при фактическом задержании заподозренного лица ему следует устно разъяснять, в совершении какого преступления он подозревается, со ссылкой на конкретную статью Уголовного Кодекса РФ (например: «Вы подозреваетесь в совершении контрабанды - преступления, предусмотренного ст.188 УК РФ»), а также его основные права и обязанности: «Вы имеете право хранить молчание. Все, что Вы скажете, может быть использовано как доказательства против Вас на следствии и в суде. Вы имеете право на присутствие защитника. При отсутствии у Вас средств для оплаты услуг защитника его участие обеспечивается Вам за счет государства» с вручением карточки, где они перечислены.

Рекомендовал бы сразу же после составления протокола задержания, назначать обыска в жилище у подозреваемого без судебного решения (ч.5 ст.165 УПК РФ), в связи с тем, что его получение в соответствии с законом требует принятия решения судьей в течении 24 часов, а за это время родственники, знакомые, а также соучастники подозреваемого узнают о его задержании либо от защитника, либо в результате уведомления.

Рекомендуется уведомлять родственников одновременно с производством обыска, а в случае, когда необходимо сохранить задержание в тайне с санкции прокурора можно не производить такое уведомление, кроме несовершеннолетних (ч.4 ст.96 УПК РФ).

**Список используемых источников**

1. Конституция Российской Федерации. 1993 г. – М.: Юрид.лит., 2009 г.

2. Уголовно – процессуальный кодекс РФ. 2002 г. – М.: ЭЛИТ, 2009 г.

3. Федеральный закон «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней» // СЗ РФ. 1998. N 14. Ст.1514.

4. Гриненко А.В. Обоснованность задержания и заключения под стражу по УПК РФ // Журнал российского права, 2003 г. № 9

5. Давлетов А.А. Подозрение и защита: Учебно - практическое пособие. Екатеринбург, 1997.

6. Ковтун Н. Задержание подозреваемого: новые грани старых проблем//Российская юстиция, 2002 г. № 10

7. Комментарий к УПК РФ / Под ред.Кашепова В.П., Радченко В.И., Михлина А.С. – М.: ЮРАЙТ, 2002 г.

8. Комментарий к УПК РФ. Практическое руководство для следователей, дознавателей, прокуроров, адвокатов / Под ред.В.В.Мозякова. – М.: БЕК, 2002 г.

9. Мельников В.Ю. О совершенствовании норм УПК РФ, связанных с задержанием подозреваемого // Журнал российского права, 2003 г. № 12

10. Мизулина Е. Новый порядок ареста и задержания соответствует Конституции РФ и международным правовым стандартам // Российская юстиция, 2002 г. № 6

11. Морщакова Т.Г. Общие проблемы судебной власти // Сб.: Судебная реформа и становление правового государства в Российской Федерации. М., 2003.

12. Назаров С. Задержание – «иное» процессуальное действие // Российская юстиция, 2003 г. № 7

13. Научно - практическое пособие по применению УПК РФ / Под ред. д.ю.н., проф., Председателя Верховного Суда РФ В.М. Лебедева. М.: Норма, 2004 г.

14. Руднев В.И. Задержание и заключение под стражу должны быть не только обоснованными, но и законными // Журнал российского права, 2004 г. № 9

15. Сереброва С.П., Серебров Д.О. Образцы процессуальных документов: досудебное производство / Отв. ред. В.В.Мозяков. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт-Издат, 2004 г.

16. Уголовный процесс. Учебник / Под ред.В.П.Божьева. – М.: СПАРК, 2002 г.

17. Штейнберг Д. Сохранение в тайне факта задержания подозреваемого нарушает его право на защиту // Российская юстиция, 2002 г. № 7

1. Давлетов А.А. Подозрение и защита: Учебно-практическое пособие. Екатеринбург, 1997. С.20 [↑](#footnote-ref-1)
2. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Советская энциклопедия, 1970. С.530. [↑](#footnote-ref-2)
3. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка: В 4 т. М., 1982. Т.III. С.174 [↑](#footnote-ref-3)
4. Карнеева Л.К. К вопросу о подозреваемом в советском уголовном процессе // Советская криминалистика на службе следствия. Вып. 12. М., 1959. С.10., Котровский В.В. Понятие подозреваемого по новому УПК РСФСР // Правоведение. 1962. N 3. С.86. [↑](#footnote-ref-4)
5. Петрухин И.Л. Неприкосновенность личности и принуждение в уголовном процессе. М.: Наука, 1989. С.9. [↑](#footnote-ref-5)
6. Гуткин И.М. Актуальные вопросы уголовно - процессуального задержания. М., 1980. С.7 [↑](#footnote-ref-6)
7. Федеральный закон «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней» // СЗ РФ. 1998. N 14. Ст. 1514. [↑](#footnote-ref-7)
8. Дорохов В.Я. Участники уголовно-процессуальной деятельности. М.: ВШ ГБ, 1962. С.42-46. [↑](#footnote-ref-8)
9. Комментарий к Уголовно - процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. Д.Н. Козака, Е.Б. Мизулиной. М., 2002. С. 226. [↑](#footnote-ref-9)