

Финансовая деятельность государства представляет собой *деятельность публичной власти по образованию, перераспределению и использованию централизованных и децентрализованных фондов денежных средств, обеспечивающих бесперебойное функционирование государства на каждом этапе общественного развития*. Финансовая деятельность присуща межотраслевой характер, поскольку она затрагивает все отрасли сферы государственного и муниципального управления. В процессе финансовой деятельности государство контролирует работу других субъектов финансового права.

Финансовое право, таким образом, можно определить как *совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе финансовой деятельности государства для обеспечения бесперебойного осуществления задач и функций публичной власти*.

Предмет финансового права составляют *общественные отношения, возникающие в процессе деятельности государства и муниципальных образований, по формированию, распределению и использованию денежных фондов (финансовых ресурсов) в целях бесперебойного осуществления своих задач в каждый данный период своего развития*.

Содержание предмета финансового права обуславливает и особенности **методов его регулирования**¹. Основным методом финансового регулирования является *императивный метод*, проявляющийся во властных предписаниях одним участникам финансовых отношений со стороны других, выступавших от имени государства или муниципальных образований и наделенных в связи с этим соответствующими полномочиями. Большая часть этих предписаний исходит от финансово-кредитных органов государства, созданных специально для осуществления финансовой деятельности. По своему содержанию эти предписания касаются порядка и размеров платежей в государственную или муниципальную казну, целей использования государственных и муниципальных денежных средств и т. п. *Участники финансовых правоотношений, которым адресованы данные предписания, не находятся в полном подчинении органам, выдающим властные предписания, а зависят от них лишь в части финансовой деятельности*.

¹ Подробнее о регулятивном механизме финансового права см.: Смирникова Ю. Л. Регулятивная функция финансового права: системный подход и реализация: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Ю. Л. Смирникова. — М.: МГОУ им. О. Е. Кулафина, 2012. — 52 с.

Финансово-правовому механизму регулированию общественных отношений свойственны и *иные методы: рекомендации, согласования и т. п.*, которые получают все большее применение.

6.1.2. Система и источники финансового права

Система финансового права — это *объективно обусловленное системой общественных финансовых отношений внутреннее строение финансового права, объединение и расположение финансово-правовых норм в определенной последовательности*.

В системе финансового права выделяются части, разделы, подотрасли, институты. Наиболее крупные подразделения отечественного финансового права — это *Общая и Особенная части*.

К *Общей части* относятся нормы финансового права, которые закрепляют основные принципы, правовые формы и методы финансовой деятельности государства и муниципальных образований, систему государственных органов, осуществляющих финансовую деятельность, разграничение их полномочий в этой области, основные черты финансового-правового положения других органов, с которыми они вступают во взаимоотношения, общие положения организации финансового контроля, его формы и методы и другие подобные им финансово-правовые нормы.

В *Особенную часть* финансового права входят разделы, в которых сгруппированы нормы, регулирующие отношения в области бюджетной системы, внебюджетных государственных и муниципальных денежных фондов, финансов государственных и муниципальных предприятий, государственных и муниципальных доходов и расходов, государственного и муниципального кредита, организации имущества государственного и личного страхования, банковского кредитования, денежного обращения и расчетов, валютного регулирования.

Являясь комплексной отраслью, финансовое право включает в себя такие подотрасли, как бюджетное, налоговое, банковское, валютное, страховое право и др.

Нормы финансового права содержатся в большом количестве разнообразных источников. **Источниками финансового права** являются правовые акты представительных и исполнительных органов государственной власти и местного самоуправления, в которых содержатся нормы финансового права.

Главный источник финансового права — это *Конституция РФ, конституции и уставы субъектов РФ*, в которых закрепляются основы правовой организации финансовой деятельности государства

(или субъектов РФ) в целом и по отдельным звеньям финансовой системы.

Какого-либо единого источника по этой отрасли права (например, кодекса) на сегодняшний день нет. Существуют *кодифицированные источники лишь по налоговому и бюджетному праву*: Налоговый кодекс РФ (НК РФ) — часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 30 марта 2012 г.), часть вторая от 5 августа 2000 г. (ред. от 3 мая 2012 г.); Бюджетный кодекс РФ (БК РФ) от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ (ред. от 3 декабря 2011 г.).

Большую группу источников финансового права составляют *подзаконные акты* (приказы, инструкции и другие акты) финансово-кредитных органов — Министерства финансов РФ, ЦБ РФ, Федеральной налоговой службы РФ, Министерства экономического развития РФ и др. Некоторые нормативные акты издаются этими органами совместно с другими ведомствами — Федеральной службой государственной статистики, Федеральной таможенной службой РФ и др. — в зависимости от содержания регулируемых отношений.

Принятые *законы субъектов РФ* о бюджетном устройстве и бюджетном процессе, о налогах, положения о внебюджетных фондах, *положения о местных налогах* наряду с федеральным законодательством формируют трехуровневый состав источников финансового права.

6.1.3. Субъекты финансового права

Субъектом финансового права является *лицо, обладающее правосубъектностью, то есть потенциально способное быть участником финансовых правоотношений, наделенное для этого необходимыми правами и обязанностями*.

Выделяют три группы субъектов финансового права:

- государство (Российская Федерация и ее субъекты), муниципальные образования (первого и второго уровня) и закрытые административно-территориальные образования (ЗАТО) особого режима;
- коллективные субъекты — органы государственной и муниципальной власти и управления, а также коммерческие и некоммерческие организации;
- индивидуальные субъекты — физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства).

6.1. Понятие, предмет и система финансового права

Согласно конституционно закрепленному принципу разделения властей в РФ выделяются три ветви власти: законодательная (представительная), исполнительная и судебная.

Основной задачей *судебных органов* является осуществление правосудия в РФ, защита законных прав и интересов субъектов финансовых правоотношений.

Прерогативой *представительных органов государственной власти* является принятие законов по вопросам финансов. Вместе с тем согласно ч. 3 ст. 104 Конституции РФ законопроект о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства и другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ.

Органы исполнительной власти (Правительство РФ, правительства или администрации субъектов РФ) принимают меры к их реализации, исполняют бюджет под контролем представительных органов.

Президент РФ как глава государства обеспечивает в области финансов согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти, исходя из положений Конституции РФ и федеральных законов, определяет основные направления внутренней и внешней политики государства, в соответствии с которой строится финансовая политика. С ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики Президент РФ обращается к Федеральному Собранию (ч. 3 ст. 80, п. «е» ст. 84 Конституции РФ). Президент РФ издает указы и распоряжения по вопросам формирования и исполнения бюджетов, внебюджетных государственных фондов, финансирования государственных расходов федерального уровня, денежно-кредитной политики, регулирования валютных и других финансовых отношений, организации финансово-кредитной системы, осуществляет через *Контрольное управление* собственной *Администрации* финансовый контроль. В целях информационно-аналитического обеспечения Президента РФ в области экономических проблем в составе Администрации Президента РФ существует *Экспертное управление*, деятельность которого распространяется и на область общегосударственных финансов, бюджета, межбюджетных отношений и др.

Министерство финансов РФ обеспечивает проведение единой политики в сфере бюджетной, налоговой, страховой, валютной, банковской

деятельности, государственного долга, аудиторской деятельности, бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности, регулирования оборота драгоценных металлов и драгоценных камней, таможенных платежей, инвестирования средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии, координирует деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти, издает инструкции, методические указания и другие документы по вопросам организации финансовой деятельности.

В ведении Министерства финансов РФ (Минфина России) находятся следующие федеральные службы:

- Федеральная налоговая служба;
- Федеральная служба страхового надзора;
- Федеральная служба финансово-бюджетного надзора;
- Федеральное казначейство (на правах федеральной службы).

Органом государственного регулирования, не входящим ни в одну из трех ветвей власти, наделенным властными полномочиями в области организации денежно-кредитных отношений, выступает *Центральный банк РФ* (ЦБ РФ), который разрабатывает и проводит единую государственную денежно-кредитную политику, устанавливает правила осуществления расчетов и банковских операций, осуществляет валютный контроль и др. ЦБ РФ обладает монополией на эмиссию наличных денег и организацию их обращения в Российской Федерации. Он регулирует уставы коммерческих банков, выдает лицензии на совершение ими банковских операций, осуществляет надзор за их деятельностью, проверяет соблюдение банками установленных для них нормативов и банковского законодательства.

Кредитные организации как составная часть банковской системы подразделяются на банки и небанковские кредитные организации. Согласно Федеральному закону «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (ред. от 6 декабря 2011 г.) кредитная организация — это юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) ЦБ РФ имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные законодательством.

Кредитные организации, относящиеся по своему статусу к *банкам*, имеют исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, сроч-

ности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

В отличие от банковской, *небанковская кредитная организация* имеет право осуществлять лишь отдельные виды банковских операций: осуществление расчетов, инкассация денежных средств, кассовое обслуживание физических и юридических лиц, купля-продажа иностранной валюты, привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов, выдача банковских гарантий и др.

К иным государственным финансово-кредитным организациям относятся *государственные внебюджетные фонды*. Под термином «фонд» в данном случае понимается система органов, управляющих деятельностью по образованию, распределению и использованию целевых финансовых ресурсов. В свою очередь, сами эти финансовые ресурсы также называются фондами (внебюджетными).

6.2. Правовое регулирование бюджетных отношений

6.2.1. Понятие и особенности бюджетных отношений

Бюджет (англ. — public budget) представляет собой необходимый атрибут государства и основу его суверенитета. Посредством бюджетов образуются денежные фонды соответствующего государственного или муниципального образования, создающие финансовую базу для осуществления функций органов публичной власти.

Существует несколько подходов к пониманию термина «бюджет».

- **По экономической сущности** бюджет — это денежные отношения, складывающиеся у органов государственной власти и местного самоуправления с юридическими и физическими лицами по поводу перераспределения национального дохода (частично — и национального богатства) в связи с необходимостью удовлетворения экономических, социальных и политических интересов общества и его граждан.
- **С юридической точки зрения** (ст. 6 БК РФ) бюджет — это форма образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления. С позиций права собственности средства государственного и местного бюджета представляют собой часть государственной и муниципальной казны

(ст. 215 ГК РФ). При этом собственником бюджетных средств является не тот или иной орган государственной власти или местного самоуправления, а сами названные государственные или муниципальные образования (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования). Органы государственной власти и местного самоуправления в пределах своей компетенции являются лишь распорядителями средств соответствующего бюджета.

- По материально-вещественному воплощению бюджет представляет собой фонд денежных средств, формируемый для финансового обеспечения мероприятий, связанных с выполнением задач и функций, возложенных обществом на государство и местное самоуправление.
- По **плановой форме** бюджет — это финансовый документ, составляемый в виде баланса доходов и расходов.

Бюджет имеет различные организационно-правовые формы проявления. Различают *федеральный бюджет, бюджет субъекта РФ и бюджет муниципального образования*.

Бюджету как экономической категории присущи две функции.

- **Распределительная** (перераспределение денежных доходов между разными сферами общественного производства, уровнями государственного управления, социальными слоями и т. д.). Основным объектом бюджетного распределения выступает национальный доход (главным образом — чистый доход); вовлечение в бюджетное перераспределение элементов национального богатства (золото запаса, валютных резервов, накопленных страховых резервов и др.) сопряжено, как правило, с чрезвычайными обстоятельствами (войной, глубоким экономическим кризисом, последствиями крупномасштабных стихийных бедствий и т. п.).
- **Контрольная** (сигнализация обо всех отклонениях в движении бюджетных средств). С помощью контрольной функции выявляются финансовое положение конкретных экономических субъектов, отраслей национальной экономики, территориальных образований, хотя далеко не все их финансовые ресурсы проходят через бюджет. Контрольная функция позволяет не только анализировать, насколько своевременно и полно финансовые ресурсы поступают в распоряжение органов государственной власти и местного самоуправления, как фактически складываются пропорции в распределении бюджетных средств, соответствует ли их реальная

величина объема предусмотренных бюджетных полномочий и т. д., но и к каким экономическим и социальным последствиям это приводит. Бюджет оказывает огромное влияние на общественное производство, выступая ускорителем, а иногда — тормозом социально-экономического развития страны.

При переходе к рыночной экономике бюджет не утрачивает своей активной роли и может стать важным фактором успешного осуществления социально-экономических преобразований. Он может существенно менять сложившиеся макроэкономические пропорции, положительно влиять на отраслевую и территориальную структуру общественного производства. Через налоги, налоговые льготы, бюджетное финансирование можно изменять деятельность хозяйствующих субъектов, направляя ее на быстрое обновление производственного потенциала, ускорение модернизации страны, роста национальной конкурентоспособности.

Согласно ст. 1 БК РФ к **бюджетным правоотношениям** относятся отношения, возникающие между субъектами бюджетных правоотношений в процессе формирования доходов и осуществления расходов бюджетов бюджетной системы РФ, осуществления государственного и муниципальных заимствований, регулирования государственного и муниципального долга, составления и рассмотрения проектов бюджетов, утверждения и исполнения бюджетов, контроля за их исполнением, осуществления бюджетного учета, составления, рассмотрения и утверждения бюджетной отчетности.

Бюджетные полномочия органов публичной власти — Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований — определены гл. 2 (ст. 7–9) БК РФ.

Согласно ст. 6 БК РФ **бюджетная система Российской Федерации** представляет собой основанную на экономических отношениях и государственном устройстве Российской Федерации, регулируемое законодательством РФ совокупность федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов (бюджетов муниципальных районов, городских округов, внутригородских муниципальных образований городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, а также городских и сельских поселений) и бюджетов государственных внебюджетных фондов.

Функционирование бюджетной системы РФ построено на следующих принципах: единство бюджетной системы Российской Федерации; разграничение доходов, расходов и источников финансирования

дефицитов бюджетов между бюджетами бюджетной системы РФ; самостоятельность бюджетов; равенство бюджетных прав субъектов РФ и муниципальных образований; полнота отражения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов; сбалансированность бюджета; результативность и эффективность использования бюджетных средств; общее (совокупное) покрытие расходов бюджетов; прозрачность (открытость) и достоверность бюджета; адресность и целевой характер бюджетных средств; подведомственность расходов бюджетов; единство кассы.

Группировка доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов образует бюджетную классификацию РФ. Состав бюджетной классификации РФ включает в себя классификацию доходов бюджетов, классификацию расходов бюджетов, классификацию источников финансирования дефицитов бюджетов и классификацию операций публично-правовых образований (сектора государственного управления).

6.2.2. Порядок формирования публичных доходов и осуществления публичных расходов

Под доходами бюджета БК РФ понимает поступающие в бюджет денежные средства, за исключением средств, являющихся источниками финансирования дефицита бюджета. Публичные доходы формируются в соответствии с бюджетным, налоговым законодательством, а также законодательством об иных обязательных платежах.

Виды доходов бюджетов определены ст. 41 БК РФ и включают в себя *налоговые и неналоговые доходы, а также безвозмездные поступления.*

К налоговым доходам бюджетов относятся доходы от федеральных налогов и сборов (в том числе предусмотренных специальными налоговыми режимами), региональных и местных налогов, а также пеней и штрафов по ним.

К неналоговым доходам бюджетов относятся:

- доходы от использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, после уплаты налогов и сборов, за исключением имущества автономных учреждений и унитарных предприятий;
- доходы от продажи имущества (кроме акций и иных форм участия в капитале, государственных запасов драгоценных металлов и драгоценных камней), находящегося в государственной или му-

ниципальной собственности, после уплаты налогов и сборов, за исключением имущества автономных учреждений и унитарных предприятий;

- доходы от платных услуг, оказываемых бюджетными учреждениями, после уплаты налогов и сборов;
- средства, полученные в результате применения мер гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности, в том числе штрафы, конфискации, компенсации, а также средства, полученные в возмещение вреда, причиненного РФ, субъектам РФ, муниципальным образованиям, и иные суммы принудительного изъятия;
- средства самообложения граждан;
- иные неналоговые доходы¹.

К безвозмездным поступлениям относятся:

- дотации из других бюджетов бюджетной системы РФ;
- субсидии из других бюджетов бюджетной системы РФ (межбюджетные субсидии);
- субвенции из федерального бюджета или из бюджетов субъектов РФ;
- иные межбюджетные трансферты из других бюджетов бюджетной системы РФ;
- безвозмездные поступления от физических и юридических лиц, международных организаций и правительств иностранных государств, в том числе добровольные пожертвования.

Доходы от федеральных налогов и сборов, региональных и местных налогов, иных обязательных платежей, других поступлений, являющихся источниками формирования доходов бюджетов бюджетной системы РФ, зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их распределения в соответствии с нормативами, установленными бюджетным законодательством, между федеральным, региональными и местными бюджетами, а также бюджетами государственных внебюджетных фондов. Органы Федерального казначейства осуществляют

¹ Подробнее см.: Мутушев Р. М. Неналоговые доходы федерального бюджета: проблемы правового регулирования: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Р. М. Мутушев. — Саратов: СарГАП, 2009. — 30 с.; Пауль А. Г. Доходы бюджетов (бюджетно-правовое исследование): Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. Г. Пауль. — Воронеж: ВоронежГУ, 2012. — 48 с.

учет доходов и их распределение между бюджетами в соответствии с кодом бюджетной классификации РФ.

Распределение доходов между федеральным, региональными и местными бюджетами регламентировано гл. 7–9 БК РФ.

Публичные расходы (расходы бюджета) представляют собой *выплачиваемые из бюджета денежные средства, за исключением средств, являющихся источниками финансирования дефицита бюджета.*

Формирование расходов бюджетов бюджетной системы РФ осуществляется в соответствии с расходными обязательствами, обусловленными разграничением полномочий федеральных и региональных органов государственной власти и органов местного самоуправления, исполнение которых должно происходить в очередном финансовом году и плановом периоде за счет средств соответствующих бюджетов. Расходные обязательства Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований определены гл. 11 БК РФ.

Предельные объемы денежных средств, предусмотренных в соответствующем финансовом году для исполнения бюджетных обязательств, составляют бюджетные ассигнования. Согласно ст. 69 БК РФ к бюджетным ассигнованиям относятся ассигнования:

- на оказание государственных (муниципальных) услуг (выполнение работ), в том числе ассигнования на оплату государственных (муниципальных) контрактов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных (муниципальных) нужд;
- социальное обеспечение населения;
- предоставление бюджетных инвестиций юридическим лицам, не являющимся государственными (муниципальными) учреждениями;
- предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам — производителям товаров, работ, услуг;
- предоставление межбюджетных трансфертов;
- предоставление платежей, взносов, безвозмездных перечислений субъектам международного права;
- обслуживание государственного (муниципального) долга;
- исполнение судебных актов по искам к РФ, субъектам РФ, муниципальным образованиям о возмещении вреда, причиненного гражданину или юридическому лицу в результате незаконных

действий (бездействия) органов государственной власти (государственных органов), органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов.

В соответствии со ст. 81 БК РФ в расходной части бюджетов бюджетной системы РФ (за исключением бюджетов государственных внебюджетных фондов) предусматривается создание *резервных фондов Правительства РФ, высших исполнительных органов государственной власти субъектов РФ и местных администраций.* Размер этих резервных фондов устанавливается законами (решениями) о соответствующих бюджетах и не может превышать 3% от утвержденного общего объема расходов. Средства резервных фондов исполнительных органов государственной власти и местных администраций направляются на финансовое обеспечение непредвиденных работ и иных мероприятий, связанных с ликвидацией последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций.

Законом субъекта Российской Федерации (за исключением закона о региональном бюджете) может быть предусмотрено создание *Резервного фонда субъекта РФ*, предназначенного для средств регионального бюджета, предназначенную для исполнения расходных обязательств субъекта РФ в случае недостаточности доходов бюджета субъекта РФ для финансового обеспечения расходных обязательств. Порядок формирования и использования средств указанного Фонда устанавливается законом субъекта РФ.

Федеральным бюджетом на очередной финансовый год и плановый период также предусматривается создание *резервного фонда Президента РФ* в размере не более 1% утвержденных расходов федерального бюджета. Средства резервного фонда Президента РФ используются на финансовое обеспечение непредвиденных расходов. Их использование на проведение выборов, референдумов, освещение деятельности Президента РФ не допускается. Использование бюджетных ассигнований резервного фонда Президента Российской Федерации осуществляется на основании указов и распоряжений Президента РФ.

Порядок осуществления расходов, не предусмотренных бюджетом, регламентируется ст. 83 БК РФ. В случае принятия закона либо другого нормативного правового акта, предусматривающего увеличение расходных обязательств по существующим видам расходов или введение новых видов расходов, которые до его принятия не исполнялись ни одним публично-правовым образованием, указанный нормативный

правовой акт должен содержать нормы, определяющие источники и порядок исполнения новых видов расходов обязательств, в том числе в случае необходимости — порядок передачи финансовых ресурсов на новые виды расходов в соответствующие бюджеты.

Выделение бюджетных ассигнований на принятие новых видов расходов или увеличение бюджетных ассигнований на исполнение существующих видов расходов может осуществляться только с начала очередного финансового года при условии включения соответствующих бюджетных ассигнований в закон (решение) о бюджете либо в текущем финансовом году после внесения соответствующих изменений в закон (решение) о бюджете при наличии соответствующих источников дополнительных поступлений в бюджет или при сокращении бюджетных ассигнований по отдельным статьям расходов бюджета¹.

6.2.3. Бюджетный процесс в Российской Федерации

Согласно ст. 6 БК РФ бюджетный процесс представляет собой регулируемое законодательством РФ деятельность органов государственной власти, местного самоуправления и иных участников бюджетного процесса по составлению и рассмотрению проектов бюджетов, утверждению и исполнению бюджетов, контролю за их исполнением, осуществлению бюджетного учета, составлению, внешней проверке, рассмотрению и утверждению бюджетной отчетности².

Правовые основы организации бюджетного процесса в Российской Федерации регламентированы частью третьей БК РФ.

Согласно п. 1 ст. 152 БК РФ участниками бюджетного процесса в Российской Федерации являются: Президент Российской Федерации, высшие должностные лица субъектов РФ и главы муниципальных образований, законодательные (представительные) и исполнительные органы государственной власти и местного самоуправления, Централь-

¹ Подробнее о финансово-правовом регулировании осуществления публичных расходов см.: Черноверхский А. М. Финансово-правовое регулирование публичных расходов в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. М. Черноверхский. — М.: МГОА им. О. Е. Кутафина, 2010. — 34 с.

² Подробнее см.: Болтинова О. В. Бюджетный процесс в Российской Федерации: теоретические основы и проблемы развития: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / О. В. Болтинова. — М.: МГОА, 2008. — 52 с.; Веремева О. В. Бюджетный процесс в Российской Федерации и Соединенных Штатах Америки: сравнительно-правовое исследование: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / О. В. Веремева. — М.: МГАЮ им. О. Е. Кутафина, 2012. — 26 с.

ный банк РФ, органы государственного (муниципального) финансового контроля, органы управления государственными внебюджетными фондами, главные распорядители (распорядители) бюджетных средств, главные администраторы (администраторы) доходов бюджета и источников финансирования дефицита бюджета, получатели бюджетных средств.

Законодательные (представительные) органы рассматривают и утверждают соответствующие бюджеты и отчеты об их исполнении, осуществляют последующий контроль за исполнением соответствующих бюджетов, формируют и определяют правовой статус органов, контролирующих исполнение соответствующих бюджетов, осуществляют другие полномочия в соответствии с БК РФ и иными правовыми актами бюджетного законодательства РФ.

Исполнительные органы государственной власти и муниципальных образований обеспечивают составление проекта бюджета и среднесрочного финансового плана, вносят его с необходимыми документами и материалами на утверждение законодательных (представительных) органов, разрабатывают и утверждают методики распределения и порядок предоставления межбюджетных трансфертов, обеспечивают исполнение бюджета и составление бюджетной отчетности, представляют отчет об исполнении бюджета на утверждение законодательных (представительных) органов, обеспечивают управление государственным (муниципальным) долгом, осуществляют иные полномочия, определенные БК РФ и принимаемыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения.

Для восстановления платежеспособности субъекта РФ (муниципального образования), оказания содействия органам государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, осуществления и контроля осуществления осуществления отдельных бюджетных полномочий исполнительных органов государственной власти субъектов РФ и местной администрации в субъектах РФ и муниципальных образованиях может вводиться *временная финансовая администрация*. Основная и порядок ее введения определены ст. 168.2 БК РФ. Временная финансовая администрация вводится на срок до 1 года решением арбитражного суда при осуществлении производства по делу о восстановлении платежеспособности субъекта РФ (муниципального образования). Ходатайство о введении временной финансовой администрации в субъекте РФ (муниципальном образовании) подается в Высший Арбитражный Суд РФ или арбитражный суд субъекта РФ соответственно

Правительством РФ либо высшим должностным лицом субъекта РФ или представительным органом муниципального образования либо главой муниципального образования. Решение арбитражного суда о введении временной финансовой администрации принимается в случае, если на момент принятия данного решения возникшая в результате решений, действий или бездействия органов государственной власти субъекта РФ (муниципального образования) просроченная задолженность по исполнению долговых обязательств в соответствии со ст. 112.1 БК РФ или бюджетных обязательств субъекта РФ превышает 30 % объема собственных доходов бюджета субъекта РФ в последнем отчетном финансовом году. Временная финансовая администрация в субъекте РФ (муниципальном образовании) не может быть введена в течение 1 года со дня начала срока полномочий законодательного (представительного) органа.

Центральный банк РФ совместно с Правительством РФ разрабатывает и представляет на рассмотрение Государственной Думы основные направления денежно-кредитной политики, а также самостоятельно обслуживает счета бюджетов и осуществляет функции генерального агента по государственному ценным бумагам РФ.

Для осуществления операций по предоставлению и возврату бюджетных кредитов на основании агентского соглашения могут привлекаться *кредитные организации*. Кроме того, в случае отсутствия учреждений ЦБ РФ на соответствующей территории или невозможности выполнения ими этих функций кредитные организации могут также привлекаться к обслуживанию счетов бюджетов.

Органы государственного и муниципального финансового контроля, созданные законодательными (представительными) органами, осуществляют контроль за исполнением соответствующих бюджетов и готовят заключения на годовой отчет об их исполнении, проводят экспертизы проектов указанных бюджетов, долгосрочных целевых программ и проектов актов бюджетного законодательства. Органы государственного и муниципального финансового контроля, созданные федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, местной администрацией, осуществляют предварительный, текущий и последующий контроль за исполнением соответствующих бюджетов бюджетной системы РФ¹.

¹ Подробнее о финансово-правовых основах бюджетного контроля см.: Бубнова О. Ю. Финансово-правовые основы бюджетного контроля в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / О. Ю. Бубнова. — М.: МГЮА, 2007. — 28 с.

Счетная палата РФ, а также Федеральная служба финансово-бюджетного надзора вправе проводить проверки бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов — получателей межбюджетных трансфертов из федерального бюджета. Контрольный орган, созданный законодательным (представительным) органом субъекта РФ, финансовый орган субъекта РФ и иной орган, уполномоченный органом исполнительной власти субъекта РФ, вправе проводить проверки местных бюджетов — получателей межбюджетных трансфертов из бюджета субъекта РФ.

Полномочия главных распорядителей (распорядителей) бюджетных средств, а также главных администраторов (администраторов) доходов бюджета и главных администраторов (администраторов) источников финансирования дефицита бюджета определены ст. 158, 160.1 и 160.2 БК РФ.

Бюджетные учреждения осуществляют операции с бюджетными средствами через лицевые счета, открытые для них в соответствии с положениями БК РФ. Они осуществляют операции по расходованию бюджетных средств в соответствии с бюджетной сметой. Заключение и оплата бюджетным учреждением государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров, подлежащих исполнению за счет бюджетных средств, производятся в пределах доведенных ему по кодам классификации расходов соответствующего бюджета лимитов бюджетных обязательств и с учетом принятых и неисполненных финансовых обязательств бюджетным учреждением установленном финансовым органом порядка учета бюджетных обязательств санкционирование оплаты денежных обязательств бюджетного учреждения не производится. Субсидии и бюджетные кредиты бюджетным учреждениям не предоставляются. Бюджетное учреждение БК РФ распространяются и на государственные и муниципальные органы, а также органы управления государственными внебюджетными фондами.

Получатели бюджетных средств делают следующее: составляют и исполняют бюджетную смету; принимают или исполняют в пределах доведенных лимитов бюджетных обязательств и бюджетных ассигнований бюджетные обязательства; обеспечивают результативность, целевой характер использования предусмотренных им бюджетных ассигнований; вносят соответствующему главному распорядителю (распорядителю) бюджетных средств предложения по изменению бюджетной росписи; ведут бюджетный учет либо передают на основании соглашения это полномочие иному государственному

планового периода составляемого бюджета. Одновременно с проектом федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период Правительство РФ вносит в Госдуму проекты федеральных законов о бюджетах государственных внебюджетных фондов РФ и о страховых тарифах на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний. В случае если в очередном финансовом году и плановом периоде общий объем расходов недостаточен для финансового обеспечения установленных законодательством РФ расходов обязательств РФ, Правительство РФ вносит в Госдуму проекты федеральных законов о приостановлении действия в очередном финансовом году и плановом периоде отдельных положений федеральных законов, не обеспеченных источниками финансирования.

Центральный банк РФ до 26 августа текущего года представляет в Госдуму проект основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики на очередной финансовый год и плановый период.

В течение суток со дня внесения проекта федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период в Государственную Думу Совет Госдумы или в период парламентских каникул — Председатель Госдумы направляет его в Комитет по бюджету Госдумы для подготовки заключения о соответствии представленного документа и материалов заключения о соответствии представленного федерального закона о федеральном бюджете в течение 3 дней направляется Советом (или Председателем) Госдумы в Совет Федерации, другим субъектам права законодательной инициативы, в комитеты Госдумы для внесения замечаний и предложений, а также в Счетную палату РФ на заключение (ст. 195 БК РФ). Кроме того, Совет Госдумы направляет проект федерального закона о федеральном бюджете в Комитет по бюджету и определяет комитеты-соисполнители по рассмотрению отдельных разделов и подразделов проекта федерального бюджета.

Согласно ст. 196 БК РФ Государственная Дума рассматривает проект федерального закона о федеральном бюджете в трех чтениях.

В первом чтении Госдума рассматривает проект федерального закона о федеральном бюджете в течение 30 дней со дня его внесения в Госдуму Правительством РФ. Предметом рассмотрения в первом чтении являются основные характеристики федерального бюджета: прогнозируемый общий объем доходов с выделением объема нефтегазовых доходов; нормативы распределения доходов между бюджетами бюджет-

ной системы РФ в случае, если они не утверждены БК РФ; общий объем расходов; условно утверждаемые расходы в объеме не менее 2,5% общего объема расходов бюджета на первый год планового периода и не менее 5% общего объема расходов бюджета на второй год планового периода; объем нефтегазового трансферта; верхний предел государственного внутреннего и внешнего долга РФ; нормативная величина Резервного фонда; дефицит (профицит) федерального бюджета. При утверждении основных характеристик федерального бюджета указываются прогнозируемый в соответствующем финансовом году объем ВВП и уровень инфляции (потребительских цен).

В течение 15 дней со дня внесения в Госдуму проекта федерального закона о федеральном бюджете комитеты Госдумы готовят и направляют в Комитет по бюджету заключения по указанному законопроекту и предложения о его принятии или отклонении, а также предложения и рекомендации по предмету первого чтения. На основании заключений комитетов Госдумы и субъектов права законодательной инициативы Комитет по бюджету готовит свое заключение по указанному законопроекту, а также проект постановления Госдумы о принятии (или отклонении) в первом чтении проекта федерального закона о федеральном бюджете и об основных характеристиках федерального бюджета.

При рассмотрении в первом чтении проекта федерального закона о федеральном бюджете Госдума заслушивает доклад Правительства РФ, содоклады Комитета по бюджету и комитета-соисполнителя, ответственного за рассмотрение прогноза социально-экономического развития РФ, а также доклад Председателя Счетной палаты РФ и принимает решение о принятии или отклонении указанного законопроекта. В случае принятия Госдумой указанного законопроекта в первом чтении утверждаются основные характеристики федерального бюджета. При этом Госдума уже не имеет права увеличивать доходы и дефицит федерального бюджета, если на данные изменения отсутствует положительное заключение Правительства РФ.

В случае отклонения в первом чтении проекта федерального закона о федеральном бюджете Госдума в соответствии со ст. 202 БК РФ вправе:

- передать законопроект в согласительную комиссию, состоящую из представителей Госдумы, Совета Федерации и Правительства РФ, для разработки согласованного варианта основных характеристик федерального бюджета в соответствии с предложениями и рекомендациями, изложенными в заключениях комитетов Госдумы

и комитета Совета Федерации, ответственного за рассмотрение бюджета;

- вернуть законопроект в Правительству РФ на доработку;
- поставить вопрос о доверии Правительству РФ.

В случае отклонения Госдумой в первом чтении проекта федерального закона о федеральном бюджете и возвращения его на доработку в Правительство РФ *Правительство в течение 20 дней дорабатывает указанный законопроект с учетом поступивших предложений и рекомендаций* и вносит его на повторное рассмотрение Госдумой в первом чтении. Повторное отклонение проекта федерального закона о федеральном бюджете возможно лишь в случае, если Госдума ставит вопрос о доверии Правительству РФ.

Государственная Дума рассматривает проект федерального закона о федеральном бюджете *во втором чтении в течение 35 дней со дня его принятия в первом чтении*. Предметом второго чтения являются: перечень главных администраторов доходов и главных администраторов источников финансирования дефицита бюджета; бюджетные ассигнования (за исключением утвержденных в первом чтении условно расходов) по разделам, подразделам, целевым статьям и видам расходов классификации расходов федерального бюджета в пределах общего объема расходов федерального бюджета, утвержденных в первом чтении; распределение между субъектами РФ межбюджетных трансфертов на очередной финансовый год и плановый период; программа предоставления государственных финансовых и экспортных кредитов на очередной финансовый год и плановый период; программа государственных внутренних и внешних заимствований РФ на очередной финансовый год и плановый период; программа государственных гарантий РФ в национальной и иностранной валюте на очередной финансовый год и плановый период; приложение к федеральному закону о федеральном бюджете по долгосрочным (федеральным) целевым программам с указанием бюджетных ассигнований, направленных на их финансовое обеспечение; текстовые статьи проекта федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период.

Согласно ст. 207 БК РФ Госдума *в третьем чтении* рассматривает проект федерального закона о федеральном бюджете *в течение 15 дней со дня принятия его во втором чтении*. При рассмотрении в третьем чтении утверждаются ведомственная структура расходов федерального бюджета на очередной финансовый год, а также на первый и второй

годы планового периода в соответствии с п. 2 ст. 192 БК РФ. Для рассмотрения в третьем чтении законопроект выносится на голосование в целом.

Принятый Госдумой федеральный закон о федеральном бюджете в течение 5 дней со дня принятия *передается на рассмотрение Совета Федерации, который рассматривает его в течение 14 дней*, голоса на предмет одобрения его в целом. Одобренный Советом Федерации федеральный закон о федеральном бюджете *в течение 5 дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования*.

В случае отклонения федерального закона о федеральном бюджете Советом Федерации либо Президентом указанный федеральный закон *передается для преодоления возникших разногласий в согласительную комиссию*, которая в течение 10 дней выносит его согласованный вариант на повторное рассмотрение Госдумы. Госдума повторно рассматривает согласованный вариант федерального бюджета в одном чтении. *Госдума может преодолеть отклонение федерального закона о федеральном бюджете Советом Федерации либо Президентом РФ, проголосовав за него повторно не менее чем 2/3 голосов от общего количества депутатов Госдумы*.

В рамках федерального бюджета ст. 209 БК РФ предусмотрено *существование секретных статей федерального бюджета*, которые рассматриваются на закрытом заседании палат Федерального Собрания РФ. Материалы к секретным статьям федерального бюджета рассматриваются исключительно председателями палат Федерального Собрания РФ и специальными комиссиями палат. Принятие специальных секретных программ и включение их в состав тех или иных расходов федерального бюджета осуществляется по представлению Президента РФ.

Внесение изменений в федеральный закон о федеральном бюджете на текущий финансовый год и плановый период регламентируется ст. 212 БК РФ. Разработка и представление в Госдуму проектов федеральных законов о внесении изменений в федеральный бюджет осуществляется Правительством РФ. Субъекты права законодательной инициативы могут вносить проекты федеральных законов о внесении изменений в федеральный закон о федеральном бюджете в части, изменяющей основные характеристики и ведомственную структуру расходов бюджета, в случае превышения утвержденного в федеральном бюджете общего объема доходов (без учета нефтегазовых доходов и доходов от управления средствами Резервного фонда и Фонда национального благосостояния) более чем на 10%. Проект федерального закона о внесении

изменений в федеральный закон о федеральном бюджете *рассматривается Госдумой во внеочередном порядке в течение 25 дней в трех чтениях*.

Исполнение федерального бюджета, бюджетов государственных внебюджетных фондов РФ, бюджетов субъекта РФ, территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов обеспечивается соответствием Правительством РФ, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ и местной администрации муниципальной образования (ст. 215.1 БК РФ). Организация исполнения бюджета возлагается на соответствующий финансовый орган (орган управления государственным внебюджетным фондом). Исполнение бюджета организуется на основе сводной бюджетной росписи и кассового плана. *Кассовое обслуживание исполнения бюджетов бюджетной системы РФ осуществляется Федеральным казначейством*¹. Для кассового обслуживания исполнения бюджетов Федеральное казначейство открывает в ЦБ РФ счета, через которые проводятся все кассовые операции по исполнению бюджетов. Порядок исполнения бюджетов бюджетной системы РФ по доходам, расходам и источникам финансирования дефицита бюджета регламентирован ст. 218, 219 и 219.2 БК РФ.

Учет операций по исполнению бюджета, осуществляемых участниками бюджетного процесса в рамках их бюджетных полномочий, проводится на лицевых счетах, открываемых в соответствии с положениями БК РФ в Федеральном казначействе или финансовом органе субъекта РФ (муниципального образования). Размещение бюджетных средств на банковских депозитах, получение дополнительных доходов в процессе исполнения бюджета за счет размещения бюджетных средств на банковских депозитах и передача полученных доходов в доверительное управление по общему правилу не допускаются.

При этом *действие принципа импунитета бюджетов бюджетной системы РФ* проявляется в том, что обращение взыскания на средства бюджета осуществляется только на основании судебного акта, за исключением случаев, установленных ст. 93.3, 93.4, 142.2, 142.3, 166.1, 218 и 242 БК РФ. Обращение взыскания на средства бюджетов бюджетной системы РФ службой судебных приставов не производится, за исключением случаев, установленных БК РФ.

¹ Подробнее см.: *Беричани М. Г.* Основы финансово-правового регулирования казначейской системы исполнения бюджета. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. Г. Беричани. — М.: МГЮА, 2007. — 28 с.

Операции по исполнению бюджета завершаются 31 декабря, за исключением операций по распределению поступлений отчетного финансового года между бюджетами бюджетной системы РФ, которые зачисляются в первые 5 рабочих дней текущего финансового года. Не использованные получателями бюджетных средств остатки бюджетных средств, находящиеся не на едином счете бюджета, не позднее двух последних рабочих дней текущего финансового года подлежат перечислению на единый счет бюджета. Межбюджетные трансферты, полученные в форме субсидий, субвенций и иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, не использованные в текущем финансовом году, могут использоваться в очередном финансовом году на те же цели при наличии потребности в указанных трансфертах в соответствии с решением главного администратора бюджетных средств.

Бюджетная отчетность включает в себя отчет об исполнении бюджета, баланс исполнения бюджета, отчет о финансовых результатах деятельности, отчет о движении денежных средств и пояснительную записку. Бюджетная отчетность РФ, субъектов РФ, муниципальных образований составляется соответственно Федеральным казначейством, финансовыми органами субъектов РФ, финансовыми органами муниципальных образований на основании сводной бюджетной отчетности соответствующих главных администраторов бюджетных средств, после чего представляется на утверждение соответственно в Правительство РФ, высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ или в местную администрацию.

Согласно ст. 264.4 БК РФ *годовой отчет об исполнении бюджета до его рассмотрения в законодательном (представительном) органе подлежит внешней проверке*, которая включает внешнюю проверку бюджетной отчетности главных администраторов бюджетных средств и подготовку заключения на годовой отчет об исполнении бюджета. Внешняя проверка осуществляется Счетной палатой РФ, органом государственного финансового контроля субъекта РФ или органом муниципального финансового контроля. Одновременно с годовым отчетом об исполнении бюджета представляются проект закона (решения) об исполнении бюджета и иная бюджетная отчетность об исполнении соответствующего бюджета. По результатам рассмотрения годового отчета об исполнении бюджета законодательный (представительный) орган принимает решение об утверждении либо отклонении закона (решения) об исполнении бюджета. В случае отклонения закона (решения) об исполнении бюджета он возвращается для устранения

фактов недостоверного или неполного отражения данных и повторного представления в срок, не превышающий 1 месяц.

Федеральное казначейство составляет и представляет в Минфин РФ бюджетную отчетность РФ, которая затем представляется Минфином в Правительство РФ. Отчет об исполнении федерального бюджета за первый квартал, полугодие и 9 месяцев текущего финансового года утверждается Правительством РФ и направляется в Государственную Думу, Совет Федерации и Счетную палату РФ. *Годовой отчет об исполнении федерального бюджета рассматривается Госдумой и утверждается федеральным законом.*

6.2.4. Ответственность за нарушение бюджетного законодательства Российской Федерации

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение установленного БК РФ порядка составления и рассмотрения проектов бюджетов, утверждения бюджетов, исполнения и контроля за исполнением бюджетов бюджетной системы РФ признается *нарушением бюджетного законодательства РФ*, которое влечет применение к нарушителю мер принуждения.

Статья 282 БК РФ называет следующие меры, *применяемые к нарушителям бюджетного законодательства*: предупреждение о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса, блокировка расходов, изъятие бюджетных средств, приостановление операций по счетам в кредитных организациях, наложение штрафа, начисление пени, иные меры, предусматриваемые БК РФ и федеральными законами.

Основаниями применения мер принуждения за нарушение бюджетного законодательства РФ являются: неисполнение закона (решения) о бюджете; нецелевое использование бюджетных средств; неперечисление, неполное либо несвоевременное перечисление бюджетных средств их получателям; несвоевременное зачисление бюджетных средств на счета их получателей; несвоевременное представление отчетов и других сведений, связанных с исполнением бюджета; несвоевременное доведение до получателей бюджетных средств уведомлений о бюджетных ассигнованиях и лимитах бюджетных обязательств, а также несответствие этих уведомлений утвержденным расходам и бюджетной росписи; несответствие бюджетной росписи закону (решению) о бюджете; несоблюдение обязательности зачисления доходов бюджетов, бюджетов государственных внебюджетных фондов и иных поступлений в бюджетную систему РФ; финансирование расходов, не

включенных в бюджетную роспись либо в размерах, превышающих включенные в бюджетную роспись и утвержденные лимиты бюджетных обязательств; несоблюдение нормативов финансовых затрат на оказание государственных или муниципальных услуг; несоблюдение предельных размеров дефицитов бюджетов, государственного или муниципального долга и расходов на их обслуживание; открытие счетов бюджета в кредитных организациях при наличии на соответствующей территории учреждений ЦБ РФ, имеющих возможность обслуживать счета бюджетов бюджетной системы РФ; несвоевременное или неполное исполнение судебного акта, предусматривающего обращение взыскания на средства бюджета бюджетной системы РФ; иные основания, предусмотренные БК РФ и федеральными законами.

6.3. Правовое регулирование налоговых отношений

6.3.1. Понятие, участники и элементы налогообложения

В рыночных условиях одним из основных механизмов государственного регулирования экономики является налогообложение.

Под **налогом** согласно п. 1 ст. 8 НК РФ понимается *обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и муниципальных образований*¹.

Разновидностью налоговых платежей являются **сборы**, то есть *обязательные взносы, взимаемые с организаций и физических лиц, уплата которых является одним из условий совершения в отношении плательщиков государственных органами, органами местного самоуправления и их должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий)*.

В Российской Федерации в соответствии со ст. 12 НК РФ взимаются следующие **виды налогов и сборов**:

¹ Подробнее о юридической конструкции налога см.: *Иванова В. Н.* Юридическая конструкция налога как фактор совершенствования налогового законодательства: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / В. Н. Иванова. — Воронеж: ВоронежГУ, 2010. — 50 с.

- федеральные — налог на добавленную стоимостью (НДС), акцизы, налог на доходы физических лиц, социальные взносы, налог на прибыль организации, налог на добычу полезных ископаемых (НДПИ), водный налог, сборы за пользование объектами животного мира и водных биологических ресурсов, а также государственная пошлина;
- региональные (налоги и сборы субъектов РФ) — налог на имущество организаций, налог на игорный бизнес и транспортный налог;
- местные (налоги и сборы муниципальных образований) — земельный налог и налог на имущество физических лиц.

Налоговая база и порядок ее определения, а также налоговые ставки по федеральным налогам и сборам устанавливаются НК РФ. Также НК РФ устанавливает налоговую базу и порядок ее определения по региональным и местным налогам. Налоговые ставки по региональным и местным налогам в пределах, определенных НК РФ, устанавливаются соответственно законами субъектов РФ и законами муниципальных образований.

Участниками налоговых отношений являются: организации и физические лица, признаваемые в соответствии с НК РФ налогоплательщиками или плательщиками сборов; организации и физические лица, признаваемые в соответствии с НК РФ налоговыми агентами; налоговые и таможенные органы.

Согласно ст. 17 НК РФ налог считается установленным лишь в том случае, когда определены налогоплательщики и элементы налогообложения, а именно: объект налогообложения, налоговая база, налоговый период, налоговая ставка, порядок исчисления, порядок и сроки уплаты налога. В необходимых случаях при установлении налога также определяются налоговые льготы и основания для их использования налогоплательщиком.

- **Объектом налогообложения** согласно ст. 38 НК РФ выступает реализация товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обстоятельство, имеющее стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога. Каждый налог имеет самостоятельный объект налогообложения, определяемый в соответствии с частью второй НК РФ.

По общему правилу для целей налогообложения принимается цена товаров, работ или услуг, указанная сторонами сделки. При этом, пока не доказано обратное, предполагается, что данная цена соответствует рыночному уровню. Налоговые органы при осуществлении контроля за полнотой исчисления налогов вправе в отдельных случаях проверять правильность применения цен по сделкам. К указанным случаям относятся заключение сделок между взаимозависимыми лицами, случаи товарообменных (бартерных) операций, внешнеторговые сделки либо отклонение цены от среднего уровня более чем на 20 % в любую сторону в пределах непродолжительного периода времени. В последнем случае налоговый орган вправе вынести мотивированное решение о доначислении налога и пени, рассчитанных исходя из рыночных цен.

- **Налоговая база** определяется в НК РФ как *стоимостная, физическая или иная характеристика объекта налогообложения*.
- Под **налоговым периодом** согласно ст. 55 НК РФ понимается *календарный год или иной период времени применительно к отдельным налогам, по окончании которого определяется налоговая база и исчисляется сумма налога, подлежащая уплате*. Налоговый период может состоять из одного или нескольких отчетных периодов.
- **Налоговая ставка** представляет собой *величину налоговых начислений на единицу измерения налоговой базы*.
- **Налогоплательщик** самостоятельно *исчисляет сумму налога, подлежащую уплате за налоговый период, исходя из налоговой базы, налоговой ставки и учитывая налоговые льготы*. В случаях, предусмотренных законодательством РФ о налогах и сборах, обязанность по исчислению суммы налога может быть возложена на *налоговый орган или налогового агента*. При этом если обязанность по исчислению суммы налога возложена на налоговый орган, последний не позднее 30 дней до наступления срока платежа направляет налогоплательщику *налоговое уведомление* с указанием размера и срока уплаты налога, а также с расчетом налоговой базы. Исчисление налоговой базы производится хозяйствующими субъектами по итогам каждого налогового периода на основе данных регистров бухгалтерского учета или иных документально подтвержденных данных. При обнаружении ошибок (искажений) в исчислении налоговой базы, относящихся к прошлым налоговым

(отчетным) периодам, хозяйствующие субъекты производят в текущем периоде перерасчет налоговой базы и суммы налога.

- **Сроки уплаты налогов и сборов** устанавливаются применительно к каждому налогу и сбору. Они определяются календарной датой или истечением периода времени, исчисляемого годами, кварталами, месяцами и днями, а также указанием на событие, которое должно наступить или произойти. В случаях, когда расчет налоговой базы производится налоговым органом, обязанность по уплате налога возникает не ранее даты получения налогового уведомления. При уплате налога и сбора с нарушением срока уплаты налогоплательщик (плательщик сбора) уплачивает *пени*.

- **Уплата налога** производится разовой уплатой всей суммы либо в ином порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах. Подлежащая уплате сумма налога уплачивается (перечисляется) налогоплательщиком или налоговым агентом в установленные сроки. В течение налогового периода может предусматриваться уплата предварительных платежей по налогу — *авансовых платежей*. При получении налогового уведомления налогоплательщик обязан уплатить налог в течение 1 месяца со дня его получения, если более продолжительный период времени не указан в самом уведомлении. Данные правила применяются также в отношении порядка уплаты сборов (пеней и штрафов).

Исполнение обязанности по уплате налогов и сборов в Российской Федерации регламентировано ст. 45 НК РФ. Налогоплательщик обязан самостоятельно и своевременно исполнить обязанность по уплате налога, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. При этом налогоплательщик вправе исполнить обязанность по уплате налога досрочно. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налога является основанием для направления налоговым или таможенным органом налогоплательщику *требования об уплате налога*. При этом в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок производится его *принудительное взыскание* в порядке, предусмотренном ст. 46–48 НК РФ.

Моментом исполнения обязанности налогоплательщика по уплате налога может являться:

- момент предъявления им в банк поручения на перечисление в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федераль-

ного казначейства денежных средств со счета налогоплательщика при наличии на нем достаточного денежного остатка на день платежа;

- момент отражения на лицевом счете организации операции по перечислению соответствующих денежных средств в бюджетную систему РФ;
- день внесения физическим лицом в банк, кассу местной администрации либо в организацию федеральной почтовой связи наличных денежных средств для их перечисления в бюджетную систему РФ или на соответствующий счет Федерального казначейства;
- день вынесения налоговым органом в соответствии с НК РФ решения о зачете сумм излишне уплаченных или излишне взысканных налогов, пеней и штрафов в счет исполнения обязанности по уплате налога;
- день удержания сумм налога налоговым агентом, если обязанность по исчислению и удержанию налога возложена на налогового агента;
- день уплаты декларационного платежа в соответствии с установленным порядком декларирования доходов физическими лицами.

Исполнение обязанности по уплате налогов и сборов может обеспечиваться путем залога имущества, поручительством, пеней, приостановлением операций по счетам в банке и наложением ареста на имущество налогоплательщика (ст. 72 НК РФ).

Предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков и плательщиков сборов предусмотренные законодательством о налогах и сборах преимущества по сравнению с другими налогоплательщиками или плательщиками сборов образуют **льготы по налогам и сборам**.

К льготам по налогам и сборам принято относить: необходимый минимум объекта налогообложения; освобождение от уплаты налогов отдельных категорий плательщиков; понижение налоговых ставок; изъятие из-под обложения определенных элементов объекта налогообложения; целевые налоговые льготы, включая отсрочку или рассрочку по уплате налога, инвестиционный налоговый кредит.

6.3.2. Механизм функционирования налогового контроля

Налоговый контроль является составной частью финансового контроля и одним из видов государственного контроля. Он служит формой

реализации контрольной функции налогов и с позиций налогового права призван в первую очередь охранять и обеспечивать имущественные права государства и муниципальных образований.

Понятие **налогового контроля** принято рассматривать в двух аспектах — узком и широком:

- *в широком аспекте* налоговый контроль — это совокупность мер государственного регулирования, обеспечивающих в целях осуществления эффективной государственной финансовой политики экономическую безопасность России и соблюдение государственных и муниципальных фискальных интересов;
- *в узком аспекте* налоговый контроль — это контроль государства в лице компетентных органов за законностью и целесообразностью действий в процессе введения, уплаты или взимания налогов и сборов.

Субъектами налогового контроля являются налоговые органы, органы государственных внебюджетных фондов, таможенные органы, органы полиции. Отдельными контрольными полномочиями относительно сферы налогообложения обладают Счетная палата РФ и Министрство финансов РФ. *Подконтрольными субъектами* выступают организации и физические лица, на которых возложена обязанность уплачивать законно установленные налоги и сборы. *Целью налогового контроля* является обеспечение законности и эффективности налогообложения.

Основной формой налогового контроля является **налоговая проверка**¹, представляющая собой комплекс процессуальных действий уполномоченных органов по контролю за соблюдением законодательства о налогах и сборах, осуществляемый посредством сопоставления отчетных данных налогоплательщиков с фактическим состоянием их финансово-хозяйственной деятельности.

В соответствии с НК РФ субъектами, уполномоченными проводить налоговые проверки, выступают налоговые и таможенные органы. Таможенные органы полномочны проводить налоговые проверки только в отношении налогов, подлежащих уплате при перемещении товаров через таможенную границу Российской Федерации. Таким образом, полноправными субъектами, обладающими всеми правами на проведение налоговых проверок относительно всех фискально обязанных лиц

¹ Подробнее см.: Садчиков М. Н. Камеральные и выездные налоговые проверки как формы налогового контроля: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. Н. Садчиков. — Саратов: СарГАП, 2010. — 26 с.

и по уплате всех видов налогов, выступают исключительно налоговые органы.

Налоговым законодательством предусмотрены следующие **общие правила проведения налоговых проверок**.

Срок давности проведения налоговой проверки составляет 3 календарных года деятельности налогоплательщика, плательщика сбора или налогового агента. Данный срок соответствует сроку давности привлечения к ответственности за нарушения законодательства о налогах и сборах.

В случае возникшей у налогового органа необходимости получения информации о деятельности третьих лиц, связанной с проверяемым налогоплательщиком, допускается истребование у этих лиц документов, имеющих значение для выявления фактической финансово-хозяйственной деятельности проверяемого субъекта — *встречная налоговая проверка*. При этом встречная налоговая проверка не имеет самостоятельного процессуального значения и служит лишь одним из методов проведения камеральной или выездной налоговой проверки.

По общему правилу *запрещается проведение повторных выездных налоговых проверок по одному и тому же объекту — налогу, подлежащему уплате или уплаченному налогоплательщиком за ранее проверенный отчетный период*. Исключение из этого правила составляют два случая: проведение налоговой проверки в связи с реорганизацией или ликвидацией организации-налогоплательщика и проведение налоговой проверки вышестоящим налоговым органом в порядке контроля за деятельностью налогового органа, проводившего первичную проверку.

Гарантией соблюдения прав налогоплательщиков при проведении налоговых проверок служит установленный ст. 103 НК РФ *принцип недопустимости причинения неправомерного вреда*. Налоговое законодательство запрещает при производстве проверок причинение вреда налогоплательщику, плательщику сборов, налоговому агенту или их представителям, а также имуществу, находящемуся в их владении, пользовании или распоряжении. Причиненные неправомерными действиями убытки подлежат возмещению в полном объеме, включая упущенную выгоду (неполученный доход); при этом не имеет значения форма вины, содержащаяся в действиях сотрудников налоговых органов. Возмещение налогоплательщику неправомерно причиненного вреда производится за счет средств казны РФ, субъекта РФ или муниципальной казны.

Как уже было сказано выше, налоговые проверки подразделяются на два вида: камеральные и выездные.

Камеральная налоговая проверка проводится по месту нахождения налогового органа должностными лицами этого органа. Данный вид проверок осуществляется по отношению ко всем видам налогоплательщиков и без какого-либо специального решения руководителя налогового органа, поскольку сам факт сдачи фискально обязанным лицом финансовой отчетной документации автоматически выступает юридическим фактом для проверки ее достоверности. Проведение камеральной налоговой проверки по факту сдачи финансовой документации обусловливает и периодичность данного вида контроля — по мере предоставления отчетности.

Камеральная налоговая проверка *должна быть проведена в течение не более 3 месяцев со дня сдачи налогоплательщиком в налоговый орган документов, являющихся объектами налогового контроля*. Продление срока проведения камеральной проверки не допускается. Если налоговый орган не успел осуществить сопоставление данных финансовой отчетности налогоплательщика, то возможно назначение выездной налоговой проверки.

Объектом камеральной налоговой проверки служит финансово-хозяйственная деятельность проверяемого лица за отчетный налоговый период. При проведении камеральной проверки налоговый орган вправе не ограничиваться документами, предоставленными фискально обязанным лицом, и затребовать дополнительные сведения, получить объяснения и документы, свидетельствующие о добросовестном исполнении налогоплательщиком налоговой обязанности. Основным способом камеральной формы проверки является *выборочный метод*, предполагающий выверку точно очерченного круга финансовых документов.

Результатом камеральной налоговой проверки служит вывод контролирующего должностного лица налогового органа о достоверности, сомнительности либо недостоверности сведений, содержащихся в отчетных финансовых документах. Если налоговой проверкой выявлены ошибки в заполнении документов или противоречия между представленными сведениями, то об этом сообщается налогоплательщику с требованием внести в установленный срок необходимые изменения или дополнения. При выявлении проверяющим лицом налоговой недоимки налогоплательщику также предъявляется требование об уплате недостающей суммы налогов (сборов).

Выездная налоговая проверка (рис. 6.2) проводится по одному или нескольким налогам *на основании решения налогового органа*. Основным отличием выездной налоговой проверки от камеральной служит место ее проведения, которым является место нахождения налогоплательщика либо место, где он осуществляет предпринимательскую деятельность.

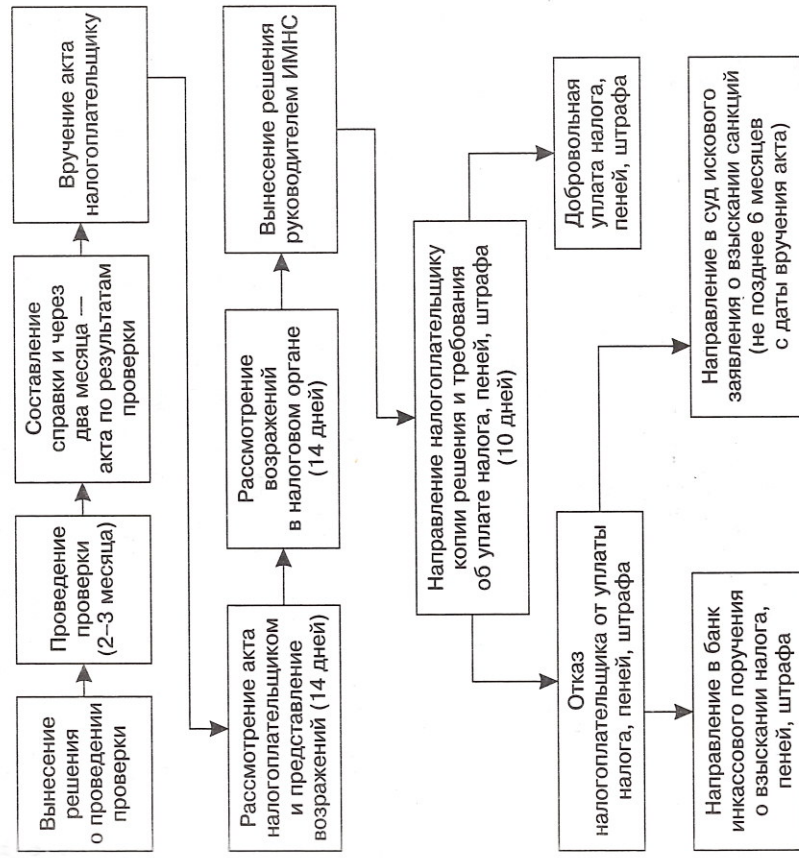


Рис. 6.2. Алгоритм действий налоговых органов при проведении выездной налоговой проверки¹

Объектом выездной налоговой проверки выступают финансово-хозяйственные операции налогоплательщика *за весь отчетный период*,

¹ Источник: Беляков В. Г. Правовое регулирование предпринимательской деятельности: Учеб. пособие / В. Г. Беляков. — СПб.: ВШМ СПбГУ, 2008. — С. 407.

но не более чем за 3 года, предшествующих назначению данного вида проверки. Выездная налоговая проверка *проводится с использованием сплошного метода*, посредством которого не только проверяются все документы налогоплательщика, имеющие отношение к уплате налогов, но и проводится инвентаризация имущества, осмотр (обследование) территории и помещений налогоплательщика, используемых им для извлечения прибыли (дохода). Инициатором проведения выездной налоговой проверки может быть исключительно руководитель (его заместитель) налогового органа, который и выносит соответствующее решение.

По общему правилу налоговая проверка по месту нахождения налогоплательщика *не может продолжаться более 2 месяцев. В исключительных случаях допускается продление процессуального срока проведения выездной налоговой проверки до 3 месяцев.*

По окончании выездной налоговой проверки контрольным органом составляется *справка о проведенных процессуальных мероприятиях*, в которой отражаются предмет проверки и сроки ее проведения.

Не позднее 2 месяцев после составления данной справки должностное лицо налогового органа обязано оформить результаты выездной налоговой проверки в виде акта. В *акте налоговой проверки* фиксируются выявленные и документально подтвержденные факты налоговых правонарушений либо отсутствие фактов нарушения налогового законодательства. При выявлении в ходе проведенной проверки налоговых правонарушений в акте обязательно отражаются выводы и предложения проверяющих по их устранению, а также указываются статьи НК РФ, квалифицирующие выявленные деяния налогоплательщика.

Акт налоговой проверки подписывается должностным лицом налогового органа, проводившим проверку, а также руководителем проверяемой организации либо индивидуальным предпринимателем или их представителями. Налогоплательщик вправе не подписывать акт налоговой проверки и предоставить письменное объяснение причин подобного отказа. В случае несогласия налогоплательщика с фактами или выводами, содержащимися в акте налоговой проверки, он имеет право в двухнедельный срок представить в налоговый орган *письменные возражения по акту* в целом или по его отдельным положениям с приложением к ним документов (заверенных копий), свидетельствующих об обоснованности его возражений.

Руководитель (его заместитель) налогового органа *обязан в течение двух недель рассмотреть акт выездной налоговой проверки и принять мотивированное решение* о наличии или отсутствии в деяниях прове-

ршего субъекта состава налогового правонарушения либо о необходимости проведения дополнительных контрольных мероприятий.

6.3.3. Ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах

Отечественное законодательство, устанавливающее **ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов**, имеет свои особенности. Эта ответственность может быть налоговой, административной и уголовной.

При этом согласно положениям ст. 106, пп. 1, 3 и 4 ст. 108 НК РФ законодатель наделяет **налоговую ответственность** статусом самостоятельного вида юридической ответственности, отграничивая ее от других видов ответственности за уклонение от уплаты налогов и сборов.

В ст. 106 НК РФ содержится определение понятия **налогового правонарушения** как *виновно совершенного противоправного (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяния (действия или бездействия) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое НК РФ установлена ответственность*. Ответственность за совершение налоговых правонарушений несут организации и физические лица, достигшие с 16-летнего возраста.

При наличии следующих обстоятельств *лицо не привлекается к ответственности за совершение налогового правонарушения*: при отсутствии события налогового правонарушения; при отсутствии вины лица в совершении налогового правонарушения; при совершении деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, физическим лицом, не достигшим к моменту совершения деяния 16-летнего возраста; в случае истечения сроков давности привлечения лица к ответственности за совершение налогового правонарушения — когда со дня совершения налогового правонарушения либо со следующего дня после окончания налогового периода, в течение которого оно было совершено, до момента вынесения решения о привлечении лица к ответственности истекли 3 года.

Обстоятельствами, исключющими вину лица в совершении налогового правонарушения, признаются: совершение деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, вследствие стихийного бедствия или других чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств; совершение деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, налогоплательщиком — физическим лицом, находившимся в момент его совершения в состоянии, при котором оно не могло отдавать

отчета в своих действиях или руководить ими вследствие болезненного состояния, выполнение налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) письменных разъяснений о порядке исчисления, уплаты налога (сбора) или по иным вопросам применения законодательства о налогах и сборах, данных ему финансовым, налоговым или другим уполномоченным органом государственной власти (уполномоченным должностным лицом этого органа) в пределах его компетенции.

Законом также определены обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения.

К обстоятельствам, смягчающим ответственность за совершение налогового правонарушения, относятся: совершение правонарушения вследствие стечения тяжелых личных или семейных обстоятельств; совершение правонарушения под влиянием угрозы или принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости; тяжелое материальное положение физического лица, привлекаемого к ответственности за совершение налогового правонарушения; иные обстоятельства, признаваемые судом или налоговым органом, рассматривающим дело, смягчающими ответственность.

Обстоятельством, отягчающим ответственность, признается совершение налогового правонарушения лицом, ранее привлекаемым к ответственности за аналогичное правонарушение.

Мерой ответственности за совершение налогового правонарушения является **налоговая санкция**, устанавливаемая и применяемая в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных гл. 16 и 18 НК РФ. При наличии хотя бы одного из вышеотмеченных смягчающих обстоятельств размер штрафа подлежит уменьшению не меньше чем в два раза по сравнению с размером, установленным НК РФ, а при наличии отягчающего обстоятельства он увеличивается на 100%. Виды налоговых правонарушений и размеры санкций за их совершение определены законодателем в ст. 116–129.2 НК РФ.

Административная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов предполагает наложение наказания на должностных лиц организации, совершившей налоговое правонарушение, предусмотренное гл. 16 части первой НК РФ. Исходя из смысла пп. 3 и 4 ст. 108 НК РФ следует, что меры административной ответственности могут применяться лишь в отношении должностных лиц организаций, которые не являются субъектами налоговой ответственности. Отдельные граждане, если они являются налогоплательщиками, за нарушение законодательства о налогах и сборах могут нести лишь уголовную или нало-

говую ответственность, а организации (юридические лица) — только налоговую.

Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов в действующем Уголовном кодексе РФ предусмотрена ст. 198–199.2.

6.4. Правовые основы денежного обращения, банковской деятельности и валютных операций

6.4.1. Правовое регулирование денежного обращения и денежных расчетов

Денежное обращение представляет собой процесс движения денег при выполнении ими своих функций в наличной и безналичной форме. Оно опосредует обмен всего совокупного общественного продукта, а также его части — национального продукта. Денежное обращение осуществляется в двух формах — *безналичной и наличной*, причем соотношение между ними постоянно меняется. В настоящее время преобладает безналичная форма расчетов¹.

Безналичное обращение представляет собой процесс движения стоимости без участия наличных денег посредством перечисления денежных средств по счетам в банках и зачетов взаимных требований.

Различают две группы безналичных расчетов:

- по товарным операциям — безналичные расчеты за товары и услуги;
- по финансовым обязательствам — платежи в бюджет и во внебюджетные фонды, погашение банковских ссуд, уплата процентов за кредит, расчеты со страховыми компаниями.

Безналичные расчеты производятся через кредитные организации, которые имеют соответствующие лицензии и открывают банковские счета (п. 3 ст. 861 ГК РФ). Безналичные расчеты осуществляются через кредитные организации (филиалы) или ЦБ РФ по счетам, открытым на основании договора банковского счета или договора корреспондентского счета (субсчета), если иное не установлено законодательством и не обусловлено используемой формой расчетов.

¹ Подробнее см.: Ситник А. А. Финансово-правовое регулирование денежного обращения в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. А. Ситник. — М.: МПЮА им. О. Е. Кутафина, 2010. — 28 с.

Расчетные операции по перечислению денежных средств через кредитные организации (филиалы) могут осуществляться с использованием: корреспондентских счетов (субсчетов), открытых в Банке России; корреспондентских счетов, открытых в других кредитных организациях; счетов участников расчетов, открытых в небанковских кредитных организациях, осуществляющих расчетные операции; счетов межфилиальных расчетов, открытых внутри одной кредитной организации.

Списание денежных средств со счета осуществляется по распоряжению или без распоряжения владельца счета на основании расчетных документов в пределах имеющихся на счете денежных средств, если иное не предусмотрено в договорах, заключаемых между ЦБ РФ или кредитными организациями и их клиентами.

Расчетные документы действительны к предъявлению в обслуживающий банк *в течение 10 календарных дней*, не считая дня их выписки. *Общий срок осуществления платежей по безналичным расчетам не должен превышать 2 операционных дня*, если платеж осуществляется в пределах территории субъекта РФ, и *5 операционных дней*, если платеж осуществляется в пределах территории РФ.

Статьей 862 ГК РФ установлены следующие **формы безналичных расчетов**: с помощью платежных поручений, чеков, аккредитивов, расчетов по инкассо, а также в иных формах, предусмотренных законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами.

Платежное поручение представляет собой распоряжение владельца счета (плательщика) обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести определенную денежную сумму на счет получателя средств, открытый в этом или другом банке. Платежные поручения принимаются банком независимо от наличия денежных средств на счете плательщика. При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете плательщика, а также если договором банковского счета не определены условия оплаты расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств платежные поручения помещаются в картотеку. Оплата платежных поручений производится по мере поступления средств в очередности, установленной законодательством.

Применение платежных поручений в расчетах *наиболее полно отвечает интересам плательщика*, так как он оплачивает счет после того, как проверит выполнение продавцом (получателем денег) условий договора поставки. *Недостатки расчетов платежейми поручениями за-*

ключаются в отсутствии гарантий своевременного платежа, а *достоинства* — в простоте документооборота, возможности предварительной проверки качества товара, простой технике проведения расчетов, что ускоряет оборачиваемость оборотных средств.

Платежное требование представляет собой *расчетный документ, содержащий требование кредитора (получателя средств) по основному договору к должнику (плательщику) об уплате определенной денежной суммы через банк*. Платежные требования применяются при расчетах поставленных товаров, выполненных работы, оказанных услуги, а также в иных случаях, предусмотренных основным договором. Расчеты посредством платежных требований могут осуществляться с предвартельным акцептом и без акцепта плательщика. *Без акцепта плательщика* расчеты платежными требованиями осуществляются в двух случаях: когда это прямо предусмотрено законодательством и когда это предусмотрено сторонами по основному договору с предоставлением банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения. *В платежном требовании, оплачиваемом с акцептом плательщика*, срок для акцепта определяется сторонами по основному договору и должен быть не менее *5 рабочих дней*.

Аккредитив представляет собой *форму расчетов, при которой банк, действующий по поручению плательщика и в соответствии с его указанием (банк-эмитент), обязуется заплатить получателю средств либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) заплатить поучителю средств при условии представления им документов, предусмотренных аккредитивом, и при выполнении других условий*.

Аккредитив предназначается для расчетов только с одним получателем средств. Срок действия и порядок расчетов по аккредитиву устанавливаются в договоре между плательщиком и получателем средств. Платеж по аккредитиву проводится в безналичном порядке путем перечисления суммы аккредитива на счет получателя средств. Выплата с аккредитива наличными деньгами не допускается. При выплате по аккредитиву банк получателя средств (исполняющий банк) обязан проверить соблюдение получателем средств всех условий аккредитива, а также правильность оформления реестра счетов, соответствия подписей и оттиска печати получателя средств на нем заявленным образцам. Неиспользованная или отозванная сумма открытого (депонированного) аккредитива подлежит возврату исполняющим банком платежным поручением банку-эмитенту одновременно с закрытием аккредитива или уменьшением его суммы. О закрытии

аккредитива исполняющий банк направляет в банк-эмитент уведомление в произвольной форме.

Согласно ст. 877 ГК РФ чек представляет собой *ценную бумагу, содержащую безусловное распоряжение чекодателя банку заплатить указанную в нем сумму предъявителю чека (чекодержателю)*. Чекодатель считается юридическое или физическое лицо, имеющее в банке деньги, которыми оно вправе распоряжаться данным способом, а чекодержателем — юридическое или физическое лицо, претендующее на получение денег по чеку (лицо, в пользу которого чекодатель выдал чек). Банк, в котором находятся деньги чекодателя, является плательщиком и оплачивает чек за счет соответствующих средств чекодателя.

Основные правила работы с чеками сводятся к следующему: в качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков (ст. 877 ГК РФ); не допускается отзыв чека до истечения срока, в течение которого он может быть предъявлен к оплате; выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан; чек оплачивается за счет средств чекодателя (ст. 879 ГК РФ) и при условии предъявления его к оплате в срок, установленный законом; плательщик обязан удостовериться всеми доступными способами в подлинности чека, а также в том, что предъявитель чека является уполномоченным на это лицом; лицо, оплатившее чек, вправе требовать передачи ему чека с распиской в получении платежа; предъявление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо считается предъявлением чека к платежу; средства по инкассированному чеку зачисляются на счет предъявителя чека после получения платежа от плательщика, если иное не предусмотрено договором между чекодержателем и банком.

Чек является обращающимся документом и может быть передан его владельцем другому лицу в определенном порядке. Передача прав по чеку производится в порядке, установленном ст. 146 ГК РФ, с соблюдением правил, предусмотренных в ст. 880 ГК РФ. Именной чек передается не подлежит. Права по переводному чеку можно передать путем совершения на чеке передаточной надписи — *индоссаманта*. Лицо, которое владеет переводным чеком, полученным по индоссаменту, считается его законным владельцем, в случае если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов.

Платеж по чеку может быть гарантирован полностью или частично посредством авалья. Аваль представляет собой *гарантию по чеку, ко-*

торая может даваться любым лицом, за исключением плательщика. Он представляется на лицевой стороне чека либо на дополнительном листе (*аллонже*) посредством записи «считать за аваль», а также указания, кем и за кого он дан. Если нет указания, за кого дан аваль, то считается, что он дан за чекодателя. Авалист, оплативший чек, приобретает права, вытекающие из чека, против того, за кого он дал гарантию, и против тех, кто обзаян перед последним.

Чек как средство платежа имеет ряд недостатков: на счете лица, выдавшего чек, может не оказаться нужной суммы, и чек будет возвращен неоплаченным; у чекодателя может вообще не быть счета, или чек может быть неправильно им заполнен, или не будет совпадать подпись — тогда банк возвращает чек с соответствующими отметками.

В то же время у чеков есть и *положительные стороны*: они удобны для оплаты покупок, их охотно берут в магазинах, особенно когда владельца магазина связывают с плательщиком долгосрочные отношения.

При расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) по поручению и за счет клиента на основании расчетных документов действует с целью получения от плательщика платежа или акцепта платежа. В отличие от расчетов платежными поручениями и расчетов по аккредитиву, представляющих собой операции по выплате денежных средств получателю по поручению плательщика, инкассовая операция представляет собой сделку между банком-эмитентом и его клиентом по осуществлению за счет клиента действий по получению от плательщика платежа или акцепта платежа¹. В соответствии со ст. 874 ГК РФ для проведения расчетов по инкассо банк-эмитент вправе привлекать другие банки (исполняющие).

Расчеты по инкассо осуществляются на основании платежных требований, которые могут оплачиваться по распоряжению плательщика (с акцептом) или без его распоряжения (в безакцептном порядке), а также на основании инкассовых поручений, оплачиваемых без распоряжения плательщика (в бесспорном порядке). Платежные требования и инкассовые поручения предъявляются получателем средств (взыскателем) к счету плательщика через банк, обслуживающий получателя средств

¹ Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, частям первой, второй, третьей / Под ред. Т. Е. Абовой, М. М. Богуславского, А. Ю. Кабалкина, А. Г. Лисицына-Светланова. — М.: Юрайт-издат, 2008. — С. 660.

(взыскателя), вместе с реестром переданных на инкассо расчетных документов. Ответственный исполнитель банка-эмитента проверяет полностью заполнения и соответствие реквизитов расчетных документов, после чего возвращает вторые экземпляры расчетных документов вместе со вторым экземпляром реестра получателю средств (взыскателю) в качестве подтверждения приема документов на инкассо. Первые экземпляры реестров остаются в банке-эмитенте, подшиваются в отдельную папку и используются в качестве журнала регистрации принятых на инкассо расчетных документов. Первые экземпляры платежных требований и инкассовых поручений клиентов направляются банком-эмитентом в учреждение или подразделение ЦБ РФ, обслуживающее исполняющий банк плательщика. Поступившие в исполняющий банк платежные требования и инкассовые поручения регистрируются в журнале произвольной формы, а также проверяются исполняющим банком на полноту и правильность заполнения реквизитов. При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете плательщика и при отсутствии в договоре банковского счета условия об оплате расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств платежные требования помещаются исполняющим банком в картотеку, о чем извещается банк-эмитент. Оплата расчетных документов производится по мере поступления денежных средств на счет плательщика в очередности, установленной законодательством.

Наличное денежное обращение осуществляется с помощью различных видов национальной валюты (банкнот, банковских билетов, казначейских билетов, металлических монет). Обращение иностранной валюты — как наличной, так и безналичной — регулируется валютным законодательством. Иностранная валюта может выступать в качестве платежного средства только по разрешению ЦБ РФ. *Обращение наличных российских денег с участием граждан, не связанных с предпринимательской деятельностью, осуществляется без ограничения сумм, а между юридическими лицами либо с участием индивидуальных предпринимателей — в суммах, не превышающих лимиты, установленные Правительством РФ.* Во всех остальных случаях денежное обращение осуществляется только в безналичной форме.

Организация наличного денежного обращения на территории РФ, а также функции по определению порядка ведения кассовых операций согласно ст. 34 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ (ред. от 19 октября 2011 г.) возложены на ЦБ РФ.

Наличный денежный оборот начинается в расчетно-кассовых центрах (РКЦ) ЦБ РФ. Наличные деньги переводятся из их резервных фондов в оборотные кассы, тем самым поступая в обращение. Из оборотных касс РКЦ наличные деньги направляются в операционные кассы коммерческих банков. Часть этих денег банки могут передавать другому на платной основе, но большая часть наличных денег выдается клиентам — юридическим и физическим лицам (либо в кассы предприятий и организаций, либо непосредственно населению). Часть наличных денег, находящихся в кассах предприятий и организаций, используется для расчетов между ними, но большая часть передается населению в виде различных видов денежных доходов (заработной платы, пенсий и пособий, стипендий, страховых возмещений, выплаты дивидендов и т. д.).

Наличный денежный оборот организуется на основе следующих принципов: все организации должны хранить наличные деньги (за исключением части, установленной лимитом) в коммерческих банках; банки устанавливают лимиты остатка наличных денег для организаций всех форм собственности; управление денежным обращением осуществляется в централизованном порядке; организация наличного денежного оборота имеет целью обеспечение устойчивости, эластичности и экономичности денежного обращения; организации-клиенты могут получать наличные деньги только в обслуживающих их учреждениях банков.

В целях максимального привлечения наличных денег в свои кассы за счет своевременного и полного сбора денежной выручки от предприятий банки не реже одного раза в 2 года проверяют соблюдение определенного ЦБ РФ порядка ведения кассовых операций и работы с денежной наличностью. К предприятиям, не соблюдающим порядок ведения кассовых операций и работы с денежной наличностью, применяются меры ответственности, предусмотренные законодательными и иными правовыми актами РФ.

Для осуществления расчетов наличными деньгами каждое предприятие в соответствии с Порядком ведения кассовых операций в Российской Федерации должно иметь кассу, то есть особое, специально оборудованное помещение, и вести кассовую книгу по установленной форме. При этом прием наличных денег предприятиями при осуществлении расчетов с населением производится с обязательным применением *контрольно-кассовых машин* (ККМ). Прием наличных денег кассами предприятий производится по приходным кассовым ордерам, подписанным главным бухгалтером или лицом, уполномоченным на это

письменным распоряжением руководителя предприятия. Выдача наличных денег из касс производится по расходным кассовым ордерам или иным документам (платежным или расчетно-платежным ведомостям, заявлениям на выдачу денег, счедам и пр.) с наложением на эти документы штампа с реквизитами расходного кассового ордера. Все поступления и выдачи наличных денег предприятия учитываются в *кассовой книге*, контроль за правильным ведением которой осуществляет главный бухгалтер предприятия.

Для расчетно-кассового обслуживания между предприятием и банком должен быть заключен соответствующий *договор*. После подписания договора о расчетно-кассовом обслуживании банк открывает клиенту *расчетный счет*, который является основным счетом предприятия, учреждения или организации.

6.4.2. Основы банковского права

Банковское право представляет собой совокупность *юридических норм, содержащих предписания, относящиеся к банковской деятельности, то есть устанавливающих правовое положение самих банков и иных кредитных организаций, регулирующих публичные отношения банков, а также их частноправовые отношения с клиентами*.

Банковское право носит комплексный характер. Отношения коммерческих банков с ЦБ РФ строятся, как правило, по принципу власти — подчинения (на основе властных предписаний ЦБ РФ), а отношения банков друг с другом и со своими клиентами — на принципах юридического равенства сторон (диспозитивном методе регулирования)!

Национальная банковская система РФ является двухуровневой:

- первый уровень составляет Центральный банк РФ;
- второй уровень составляют кредитные организации — коммерческие банки и небанковские кредитные организации.

Центральный банк — это банк, *возглавляющий банковскую систему страны, имеющий монопольное право на эмиссию национальной валюты и осуществляющий национальную кредитно-денежную политику*.

¹ Подробнее по вопросу финансово-правового регулирования банковской деятельности см.: Черникова Е. В. Публично-правовое регулирование банковской деятельности в Российской Федерации (финансово-правовые аспекты): Автореф. дис. ... д-ра. юрид. наук / Е. В. Черникова. — М.: РАГС, 2009. — 52 с.; Шаповалов М. А. Финансово-правовое регулирование банковской деятельности — опыт России и Франции: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. А. Шаповалов. — Саратов: СарГАП, 2009. — 26 с.

Специфика правового положения ЦБ РФ и его взаимоотношений с кредитными организациями определяется тем, что, с одной стороны, он наделен широкими властными полномочиями по управлению денежно-кредитной системой Российской Федерации, а с другой — является юридическим лицом, вступающим в соответствующие гражданско-правовые отношения с банками и другими кредитными организациями.

ЦБ РФ подотчетен Госдуме, что проявляется в назначении на должность и освобождении от должности его Председателя Государственной Думой по представлению Президента РФ, а также в назначении и освобождении от должности Госдумой членов Совета директоров ЦБ РФ. Банк России представляет на рассмотрение Госдуме годовой отчет и аудиторское заключение. Помимо этого, Госдума проводит парламентские слушания о деятельности Банка России и заслушивает доклад его Председателя. В пределах своих полномочий ЦБ РФ независим, поэтому федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления не имеют права вмешиваться в его деятельность. В противном случае ЦБ РФ информирует об этом Государственную Думу и Президента РФ.

В рамках своей правоспособности ЦБ РФ наделен правом осуществлять все виды банковских операций с российскими и иностранными кредитными организациями, Правительством РФ, представительными и исполнительными органами власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными внебюджетными фондами, военными частями и военнотружущими. Банк России не вправе осуществлять *банковские операции с юридическими лицами, не имеющими лицензии на проведение банковских операций, и физическими лицами*, за исключением случаев, указанных в законе.

В соответствии с БК РФ Центральный банк РФ *обслуживает банковские счета для учета бюджетных средств и осуществляет функции генерального агента по государственному ценным бумагам Российской Федерации*¹.

Целями деятельности ЦБ РФ как органа управления кредитно-денежной системы являются:

¹ Подробнее о сравнительно-правовом исследовании финансово-правового статуса центральных банков зарубежных стран см.: Глушко А. В. Финансово-правовой статус центральных банков зарубежных стран: сравнительно-правовой анализ: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. В. Глушко. — М.: МГЮА, 2008. — 38 с.

- защита и обеспечение устойчивости рубля, в том числе его покупательной способности и курса по отношению к иностранным валютам;
- развитие и укрепление банковской системы РФ;
- обеспечение эффективного и бесперебойного функционирования системы расчетов.

Центральный Банк РФ образует *единую централизованную систему с вертикальной структурой управления*, в которую входят: центральный аппарат, территориальные учреждения, расчетно-кассовые центры, вычислительные центры, полевые учреждения ЦБ РФ, учебные заведения и другие предприятия, учреждения, организации (в том числе подразделения безопасности и Российское объединение инкассации), необходимые для осуществления деятельности ЦБ РФ.

Органом управления Банком России является *Национальный банковский совет*, состоящий из 12 человек: по три представителя от Государственной Думы, Президента РФ и Правительства РФ, два представителя от Совета Федерации, а также Председатель ЦБ РФ. Члены Национального банковского совета, за исключением Председателя ЦБ РФ, не работают в ЦБ РФ на постоянной основе и не получают оплату за эту деятельность. Председатель Национального банковского совета избирается его членами из своего состава.

Коллегиальным органом, определяющим основные направления деятельности ЦБ РФ, является *Совет директоров ЦБ РФ*. В него входят Председатель ЦБ РФ и 12 членов Совета директоров, работающих на постоянной основе. Члены Совета директоров назначаются на должность сроком на 4 года Госдумой по представлению Председателя ЦБ РФ, согласованному с Президентом РФ. Совет директоров ЦБ РФ собирается не реже одного раза в месяц. Заседания назначаются Председателем ЦБ РФ, лицом, его заменяющим, или по требованию не менее трех членов Совета директоров. Решения Совета директоров принимаются большинством голосов от числа присутствующих при кворуме в семь человек и обязательно в присутствии Председателя ЦБ РФ или лица, его заменяющего.

Председатель ЦБ РФ назначается на должность Государственной Думой сроком на 4 года. Кандидатуру для назначения на должность Председателя ЦБ РФ представляет Президент РФ не позднее чем за 3 месяца до истечения полномочий Председателя ЦБ РФ. В случае досрочного освобождения от должности Председателя ЦБ РФ Президент РФ представляет кандидатуру на эту должность в двухнедель-

ный срок с момента освобождения. Если предложенная кандидатура отклонена, то в течение двух недель Президент РФ вносит новую кандидатуру. Одна кандидатура не может вноситься более двух раз. Одно и то же лицо не может занимать должность Председателя ЦБ РФ более трех сроков подряд. Государственная Дума вправе освободить от должности Председателя ЦБ РФ по представлению Президента РФ.

Банк России является *органом банковского регулирования и надзора за деятельностью кредитных организаций*. Регулирование деятельности кредитных организаций и надзор за ними осуществляются ЦБ РФ по следующим направлениям: регламентация обязательных экономических нормативов для кредитных организаций; определение лимитов открытой валютной позиции, порядка формирования резервов для покрытия рисков; открытие корреспондентских счетов, депонирование на счетах обязательных средств в депозит по фиксированной ставке; кредитование кредитных организаций; управление ликвидностью банковской системы путем покупки и продажи банкам государственных ценных бумаг; регистрация и лицензирование деятельности кредитных организаций; надзор за соблюдением банковского законодательства, нормативных актов ЦБ РФ; проверка деятельности кредитных организаций.

В целях обеспечения устойчивости кредитных организаций ЦБ РФ определяет для них обязательные экономические нормативы: минимальный размер уставного капитала, минимальный размер обязательных резервов, размещаемых в ЦБ РФ, и т. д. В случае нарушения кредитной организацией федеральных законов, нормативных актов и предписаний ЦБ РФ Банк России имеет право требовать от данной кредитной организации устранения выявленных нарушений, а также взыскать штраф или ограничить проведение ею отдельных операций либо отозвать лицензию.

Уставный капитал и иное имущество Банка России являются федеральной собственностью. Изъятие и обременение обязательствами имущества ЦБ РФ без его согласия не допускаются. ЦБ РФ осуществляет свои расходы за счет собственных доходов и не регистрируется в налоговых органах.

Коммерческие банки представляют собой *кредитные организации, которые имеют исключительное право на проведение следующих банковских операций: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего*

имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Все операции коммерческих банков делятся на пассивные и активные. *Пассивные операции коммерческого банка* включают в себя: формирование собственного капитала банка; прием вкладов (депозитов); открытие и ведение счетов клиентов, в том числе банков-корреспондентов; получение межбанковских кредитов, в том числе централизованных кредитных ресурсов; эмиссия ценных бумаг (облигаций, векселей, депозитных и сберегательных сертификатов); операции репо; евровалютные кредиты. *Активные операции коммерческих банков* направлены на размещение банковских ресурсов. Прирочные и собственные денежные ресурсы банки используют для кредитования своих клиентов и осуществления предпринимательской деятельности на финансовом рынке.

6.4.3. Правовые основы валютного регулирования в Российской Федерации

Валютные отношения представляют собой *одну из разновидностей денежных отношений, которая возникает при функционировании денег в международном обороте.*

Основными принципами валютного регулирования и валютного контроля в Российской Федерации являются:

- приоритет экономических мер в реализации государственной политики в области валютного регулирования;
- исключение неоправданного вмешательства государства и его органов в валютные операции резидентов и нерезидентов;
- единство внешней и внутренней политики РФ;
- единство системы валютного регулирования и валютного контроля;
- обеспечение государством защиты прав и экономических интересов резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций.

Органами валютного регулирования в Российской Федерации являются ЦБ РФ и Правительство РФ. Они издают в пределах своей компетенции акты органов валютного регулирования, обязательные для резидентов и нерезидентов. *Источниками правового регулирования валютных отношений* являются: Федеральный закон «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ (ред.

от 6 декабря 2011 г.), отдельные положения федеральных законов «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (ред. от 6 декабря 2011 г.), «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ (ред. от 19 июля 2011 г.), указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные документы ЦБ РФ и Минфина РФ¹.

Валютой называются деньги, обслуживающие международные отношения. Под *национальной валютой* понимают денежную единицу страны (в Российской Федерации это российский рубль).

Под *иностранный валютой* п. 1 ст. 1 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле» понимает денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства или группы государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки; средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

Помимо иностранной валюты, к *валютным ценностям* также относятся: ценные бумаги, номинированные в иностранной валюте, — платёжные документы (чеки, векселя и т. д.), эмиссионные ценные бумаги (включая акции, облигации), ценные бумаги, производные от эмиссионных ценных бумаг (включая депозитарные расписки), опционы, дающие право на приобретение ценных бумаг, и долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте; драгоценные металлы — золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий; ювелирные драгоценные камни — алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

¹ Подробнее о финансово-правовых основах регулирования валютных отношений см.: *Новикова О. А.* Финансово-правовые основы регулирования валютных отношений в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / О. А. Новикова. — Саратов: СарГАП, 2008. — 36 с.; *Новикова И. П.* Финансово-правовое регулирование валютной системы Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / И. П. Новикова. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2010. — 26 с.

Важнейшими понятиями системы валютного регулирования являются «резидент» и «нерезидент».

Резидентами являются: физические лица, имеющие постоянное место жительства в РФ, в том числе временно находящиеся за ее пределами; юридические лица, их филиалы и представительства, а также предприятия, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с российским законодательством с местонахождением в РФ; дипломатические и иные официальные представительства Российской Федерации, находящиеся за ее пределами.

Нерезиденты — это физические лица, имеющие постоянное место жительства за пределами РФ, в том числе временно находящиеся в РФ; юридические лица, их филиалы и представительства, а также предприятия, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств с местонахождением за пределами РФ; находящиеся в Российской Федерации иностранные дипломатические и иные официальные представительства, а также международные организации, их филиалы и представительства.

Деление субъектов валютных правоотношений на резидентов и нерезидентов обусловлено разным объемом предоставленных им прав и обязанностей по совершению различных валютных операций и сделок.

Порядок ввоза в РФ и вывоза из нее валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг определяется в ст. 15 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле». Ввоз в Российскую Федерацию иностранной валюты и внешних ценных бумаг в документарной форме осуществляется резидентами и нерезидентами без ограничений при соблюдении требований таможенного законодательства РФ.

Физические лица — резиденты и нерезиденты имеют право вывозить из РФ иностранную валюту, а также внешние ценные бумаги в документарной форме, ранее ввезенные, пересланные или переведенные в РФ в пределах, указанных в таможенной декларации или ином документе, подтверждающем их ввоз, пересылку или перевод в РФ. Они имеют также право одновременно вывозить из РФ наличную иностранную валюту в сумме, не превышающей в эквиваленте \$10 000 США. При одновременном вывозе из РФ физическими лицами — резидентами и нерезидентами наличной иностранной валюты в сумме, не превышающей в эквиваленте \$3000 США, вывозимая наличная иностранная валюта не подлежит декларированию

таможенному органу. При превышении этой суммы наличная иностранная валюта подлежит декларированию путем подачи таможенной декларации на всю сумму вывозимой наличной иностранной валюты. Единовременный вывоз из РФ физическими лицами — резидентами и нерезидентами наличной иностранной валюты в сумме, превышающей в эквиваленте \$10 000 США, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных Законом «О валютном регулировании и валютном контроле».

Порядок открытия и ведения валютного счета. Для открытия валютного счета *резидент* — *юридическое лицо представляет в банк следующий пакет документов*: заявление на открытие счета, подписанное руководителем юридического лица; нотариально заверенную копию документов о государственной регистрации юридического лица и копии учредительных документов (устава и документа об учреждении); справку налоговой инспекции о постановке на учет в качестве налогоплательщика; нотариально заверенную карточку с образцами подписей и оттиском печати предприятия. Резидент — физическое лицо для открытия валютного счета представляет в банк только заявление и образец своей подписи.

Открытие валютного счета не всегда оформляется специальным документом или договором. Как правило, сам факт принятия банком указанных выше документов и открытия счета является достаточным, чтобы считать договор валютного счета заключенным. При этом, *в отличие от расчетного счета в рублях, клиент вправе иметь валютные счета в нескольких уполномоченных банках.*

В настоящее время резидентам в РФ открываются *следующие валютные счета*: текущий валютный счет, транзитный валютный счет, специальный транзитный валютный счет.

- *Текущий валютный счет* открывается и ведется только в тех иностранных валютах, в которых в соответствии с законодательством РФ могут осуществляться международные расчеты. На текущие валютные счета организаций (резидентов и нерезидентов) в российских банках без ограничений могут зачисляться следующие поступления в наличной валюте: неиспользованный остаток наличной валюты, ранее полученной юридическим лицом в соответствии с валютным законодательством РФ для оплаты расходов, связанных с оплатой наличной валюты иных расходов в случаях, разрешенных ЦБ РФ; таможенные платежи физических лиц, оплата физическими лицами подоходного налога в валюте; суммы, изъятые в качестве взысканий у юридических лиц за совершенные

ими правонарушения должностными лицами правоохранительных, налоговых и таможенных органов; и иные суммы в случаях, специально разрешенных ЦБ РФ.

- *Транзитный валютный счет* является распределительным. Он предназначен только для операций по осуществлению обязательной продажи части валютной выручки.

- *На специальный транзитный валютный счет* зачисляется валюта, купленная резидентом за рубли на рынке (в полном объеме), а также валюта, ранее списанная со специального транзитного валютного счета и являющаяся суммами, не использованными для оплаты командировочных расходов либо переведенными с депозитного счета, открытого за счет средств, переведенных со специального транзитного валютного счета.

Под валютным контролем понимается *деятельность государства, направленная на обеспечение валютного законодательства при осуществлении валютных операций*. Валютный контроль в РФ осуществляется органами валютного контроля и их агентами.

Основными целями и направлениями валютного контроля являются: определение соответствия проводимых валютных операций действующему законодательству и наличия необходимых для них лицензий и разрешений; проверка выполнения резидентами обязательств в иностранной валюте перед государством, а также обязательств по продаже иностранной валюты на внутреннем валютном рынке РФ; проверка обоснованности платежей в иностранной валюте; проверка полноты и объективности учета и отчетности по валютным операциям, а также по операциям нерезидентов в рублях.

Одно из основных направлений валютного контроля — *контроль за поступлением в Российскую Федерацию валютной выручки от экспорта товаров*, цель которого — обеспечить поступление валютной выручки в РФ на счета экспортеров в уполномоченных банках, для чего существует так называемый *паспорт экспортной сделки*.

Другое важное направление валютного контроля — защита валюты Российской Федерации и российских валютных ценностей в целом. Данное направление реализуется через контроль над ввозом (вывозом), переводом и пересылкой за границу и из-за границы российской и иностранной валюты, а также других валютных ценностей.

Система организаций, осуществляющих контроль за правомерностью валютных операций, является двухступенчатой. В нее входят органы валютного контроля и их агенты (рис. 6.3).

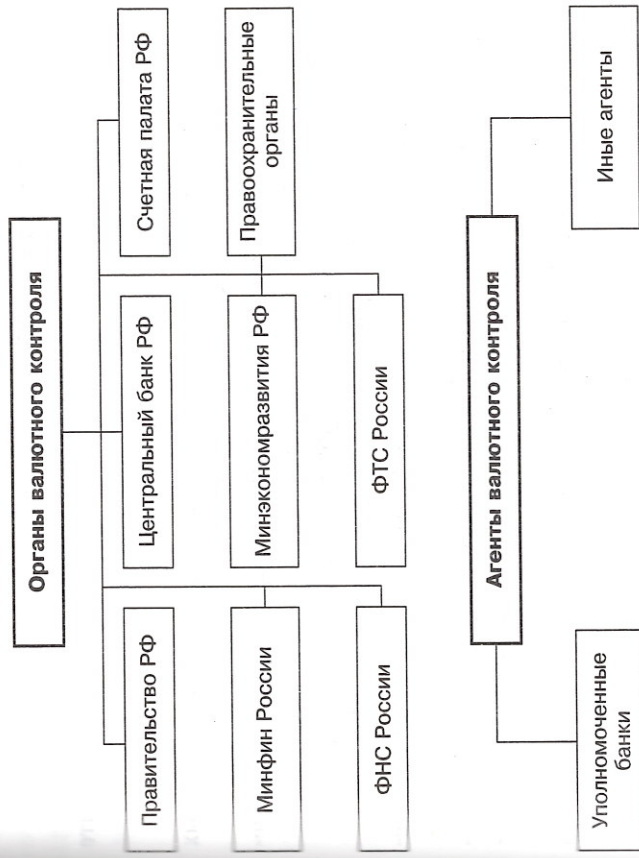


Рис. 6.3. Органы и агенты валютного контроля в Российской Федерации

Органами валютного контроля в Российской Федерации являются Правительство РФ, Центральный банк РФ и Счетная палата РФ. Органы валютного контроля в пределах своей компетенции издают нормативные акты, обязательные к исполнению всеми резидентами и нерезидентами в РФ. Они также определяют порядок и формы учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов.

Агентами валютного контроля являются организации, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации могут осуществлять функции валютного контроля. Агенты валютного контроля подготовлены соответствующим органам валютного контроля. Уполномоченные банки являются агентами валютного контроля и подотчетны ЦБ РФ.

Права и обязанности органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц определены в ст. 23 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле».

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия «финансовое право» и расскажите о его системе.
2. Какие виды доходов бюджетов вы знаете?
3. Расскажите о порядке формирования и использования резервных фондов бюджетов бюджетной системы РФ.
4. Опишите пошаговую процедуру составления и исполнения федерального бюджета РФ.
5. Что такое налог и в чем его отличие от сбора?
6. Какими полномочиями обладают налоговые органы РФ?
7. Расскажите о порядке проведения выездных налоговых проверок.
8. Перечислите основные известные вам составы налоговых правонарушений и предусмотренные за их совершение налоговые санкции.
9. Расскажите о порядке ведения безналичных денежных расчетов Российской Федерации.
10. Охарактеризуйте функции Центрального банка РФ в сфере денежно-кредитного регулирования экономики.
11. Дайте характеристику чековой форме безналичных расчетов.
12. Каковы основные правила ведения кассовых операций в РФ?
13. Дайте характеристику договора банковского вклада и перечислите его основные элементы.
14. Расскажите о порядке открытия и ведения валютного счета в Российской Федерации.

Рекомендуемая литература

1. *Артемов Н. М.* Финансовое право для экономических специалистов: Учебник / Н. М. Артемов, Е. М. Ашмарина, Л. Г. Вострикова. — М.: Кнорус, 2008. — 543 с.
2. *Баренбойм П. Д.* Конституционная экономика: Учебник / П. Д. Баренбойм, Г. А. Гаджиев, В. И. Лафитский, В. А. Мау. — М.: Юстицинформ, 2006. — 528 с.
3. Комментарий к Бюджетному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. Ю. А. Крохина. — М.: Юрайт, 2010. — 1029 с.

4. Комментарий к Налоговому кодексу Российской Федерации, частям первой и второй / Под общ. ред. Ю. Ф. Кваши. — М.: Юрайт, 2009. — 1330 с.
5. *Крохина А. Ю.* Финансовое право: Учебник / А. Ю. Крохина, Е. Г. Писарев. — М.: Норма, 2008. — 767 с.
6. *Павлов П. В.* Финансовое право: Курс лекций / П. В. Павлов. — М.: Омега-Л, 2006. — 336 с.
7. Финансовое право: Учебник / Под ред. О. Н. Горбунова. — М.: Юристъ, 2005. — 587 с.
8. *Эриашвили Н. Д.* Финансовое право: Учебник / Н. Д. Эриашвили. — М.: Юнити-Дана, 2008. — 575 с.

Глава 7. Основы административного и уголовного права

Особенности метода административного права заключаются в следующем:

- характеризуются правовыми средствами, рассчитанными на отнесения «власть — подчинение», то есть с участием неравноправных сторон;
- выражаются в правовых средствах распорядительного типа, то есть в предписаниях и запретах, адресуемых другой стороне;
- предполагают односторонность волеизъявления одного из участников, которое юридически властно, а потому имеет решающее значение.

7.1.2. Понятие, предмет и метода уголовного права

Уголовное право представляет собой *отрасль права, регулирующую общественные отношения, связанные с преступностью и наказуемостью деяний*. Термин «уголовный» происходит от слова «голова». Головником в Древней Руси именовался убийца, а само убийство называлось головой. Поэтому первоначально термин «уголовный» означал «нечто, имеющее отношение к убитому, к жертве убийства», и лишь со временем значение этого слова сместилось с фигуры потерпевшего на преступника и стало употребляться не только применительно к убийству, но и относительно других особо опасных деяний, за совершение которых предполагалось «отвечать головой», — то есть преступлений.

Уголовное право имеет свои специфические задачи и предмет правового регулирования.

К числу задач, стоящих перед уголовным правом РФ, относятся следующие:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды и конституционного строя Российской Федерации;
- обеспечение мира и безопасности человечества;
- предупреждение преступлений.

Таким образом, *предметом уголовного права* являются *общественные отношения, возникающие в связи с совершением лицом преступления и применением к нему уголовного наказания*.

Сравнительная характеристика отраслей административного и уголовного права была бы неполной без рассмотрения особенностей метода их правового регулирования.

7.1. Понятие, предмет, метод и система административного и уголовного права Российской Федерации

7.1.1. Понятие, предмет и метода административного права

Административное право — это *отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере государственного управления*.

Предмет административного права составляют *управленческие отношения, возникающие, изменяющиеся и прекращающиеся в связи с практической реализацией исполнительной власти государства*.

Особенности отношений, составляющих предмет административного права, состоят в следующем:

- возникают, развиваются и прекращаются в сфере государственного регулирования социально-экономической и общественной политической жизни;
- опосредуют закрепленную в Конституции РФ государственную политику признания, соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина, создания условий для достойной жизни и свободного развития личности;
- составляют содержание особого вида государственной деятельности по практической реализации исполнительной власти (государственно-управленческой деятельности);
- выражают приоритет публично-правовых интересов в регулируемой сфере и соответствующих им государственно-правовых средств воздействия на общественные связи.

Метод административного права образует *определенная совокупность правовых средств или способов регулирующего воздействия отрасли права на общественные отношения, составляющие предмет ее регулирования*.

Метод уголовного права образует *определенная совокупность правовых средств или способов регулирующего воздействия отрасли права на общественные отношения, составляющие предмет ее регулирования.*

Метод уголовного права основан на следующих правовых принципах.

- **Принципе законности**, означающем, что лицо, совершившее преступление, должно понести наказание в пределах и размерах, предусмотренных Уголовным кодексом РФ (УК РФ). Иными словами, воспроизводится классическая формула мирового уголовного законодательства: «нет преступления и нет наказания без прямого указания на то в законе». Не допускается применение уголовного закона по аналогии, то есть в случаях, прямо не предусмотренных уголовным законодательством.
- **Принципе равенства граждан перед уголовным законом**, конкретизирующем закрепленный в ст. 19 Конституции РФ принцип равенства всех перед законом и судом. Лицо, совершившее преступление, подлежит уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, религиозных убеждений и т. п. Единственным критерием при решении вопроса о привлечении лица к уголовной ответственности является наличие в совершенном им деянии признаков состава преступления.
- **Принципе вины**, состоящем в субъективном вменении и личном характере уголовной ответственности. Субъективное вменение означает привлечение лица к уголовной ответственности лишь за виновное причинение им вреда. Личный характер уголовной ответственности состоит в том, что лицо несет ответственность только за то деяние, которое само совершило.
- **Принципе справедливости**, заключающемся в соответствии уголовного наказания и иных мер уголовно-правового воздействия, применяемых к лицу, совершившему преступление, характеру и степени общественной опасности совершенного им преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Кроме того, ч. 2 ст. 6 УК РФ воспроизводит принцип ч. 1 ст. 50 Конституции РФ о том, что никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление.
- **Принципе гуманизма**, проявляющемся в уголовном праве в двух аспектах: во-первых, в установлении наиболее строгих наказаний

за тяжкие и особо тяжкие преступления; и во-вторых, в защите прав и интересов лица, совершившего преступление, наказывая которое государство не мстит ему за совершенное преступление, а преследует лишь цели восстановления социальной справедливости и решения задачи предупреждения новых преступлений.

7.1.3. Система административного права Российской Федерации

Система административного права — это структура основных элементов отрасли административного права, содержащихся в его источниках.

К источникам административного права относятся Конституция РФ, федеральные законы, указы Президента РФ и постановления Правительства РФ, нормативные акты федеральных министерств и ведомств, законодательные и нормативные акты субъектов РФ и местного самоуправления.

В отличие от большинства других отраслей российского права (гражданского, трудового, уголовного и др.), административное право относится к числу наименее систематизированных отраслей права. В настоящее время по существу кодифицирован лишь один институт административного права — институт административного правонарушения, регламентированный Кодексом об административных правонарушениях РФ от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (ред. от 5 июня 2012 г.) (КоАП РФ).

7.1.4. Система уголовного права Российской Федерации

Система уголовного права представляет собой структуру основных элементов отрасли уголовного права, содержащихся в основном законе. Формой выражения уголовно-правовых норм является уголовный закон.

Уголовный закон представляет собой единый кодифицированный нормативно-правовой акт — *Уголовный кодекс Российской Федерации*, принятый Государственной Думой в виде Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 5 июня 2012 г.). УК РФ является единственным источником уголовного законодательства. Новые уголовные законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК РФ, то есть не могут применяться самостоятельно. Они не могут носить независимый характер, а представляют собой лишь изменения и дополнения в действующий УК РФ. УК РФ,

таким образом, *представляет собой систематизированное изложение норм отечественного уголовного права.*

Действующий УК РФ состоит из Общей и Особенной частей, включающих 12 разделов, 24 главы и 360 статей (по нумерации, но не по количеству).

Общая часть УК РФ состоит из 6 разделов, 15 глав и 104 статей. В ней содержатся общие уголовно-правовые положения, без которых невозможно применение норм Особенной части УК РФ.

Особенная часть УК РФ содержит описание отдельных видов преступлений и установленных за их совершение наказаний и включает в себя 6 разделов, 19 глав и 256 статей.

Общая и Особенная части УК РФ тесно связаны между собой, что обусловлено общностью задач уголовного права. Нельзя применить норму Особенной части, не обращаясь к нормам Общей, а нормы Общей части, в свою очередь, реализуются через нормы Особенной части УК РФ.

7.2. Административное правонарушение и административная ответственность

7.2.1. Понятие, признаки и состав административного правонарушения

Согласно ст. 2.1 КоАП РФ административное правонарушение (*проступок*) — это *противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.* Административная ответственность за правонарушения, предусмотренные КоАП, наступает при условии, что эти нарушения не влекут за собой уголовной ответственности.

Признаки административного правонарушения образуют:

- *деяние, выраженное в форме действия*, то есть активного невыполнения правового предписания (например, потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача — ст. 6.9 КоАП РФ), *или бездействия*, то есть пассивного поведения, выражающегося в несовершении лицом тех действий, которые оно должно и могло совершить в силу лежащих на нем обязанностей (например, уклонение от подачи декларации об объеме производства и оборота этилового спирта — ст. 15.5 КоАП РФ);

- *общественная опасность*, выражающаяся в причинении административным правонарушением ущерба каким-либо законным интересам (при этом степень общественной опасности разграничивает составы административного правонарушения и преступления);

- *противоправность*, состоящая в том, что определенное лицо совершает действия, запрещенные нормой права (причем не только административного, но и других отраслей, охраняемых от нарушения мерами административной ответственности), или не совершает действий, предписанных нормой права;

- *виновность (умышленная или неосторожная)*, характеризующая проявление воли и разума неправомерно действующего (бездействующего) лица;

- *наказуемость*, означающая, что конкретное действие или бездействие может быть признано административным правонарушением только в том случае, если за его совершение законодательством предусмотрена административная ответственность.

Состав административного правонарушения образует *единство установленных КоАП РФ объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние как административное правонарушение.*

Состав административного правонарушения образуют четыре элемента (признака): объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона.

Объект административного правонарушения — это регулируемые и охраняемые административным правом общественные отношения, среди которых выделяют:

- *родовой объект* (например, здоровье и санитарно-эпидемиологическое благополучие населения, общественная безопасность, отношения в сфере экономики и т. д.);
- *видовой объект*, то есть непосредственный объект посягательства (например, здоровье граждан при незаконном занятии фармацевтической деятельностью).

Объективная сторона административного правонарушения — это *действие (бездействие)*, причинившее вред общественным отношениям, а также *способ, место, время, орудия и средства совершения правонарушения.* Кроме того, объективная сторона характеризуется такими квалифицирующими признаками, как повторность, неоднократность,

злостность, систематичность противоправного посягательства, подлежаемый и длящийся характер правонарушения. Анализ всей совокупности признаков объективной стороны имеет важное значение для квалификации административного правонарушения.

Субъектом административного правонарушения является тот, кто совершил данное правонарушение, — физическое или юридическое лицо. Применительно к субъекту — физическому лицу КоАП РФ различает:

- *общий субъект* — вменяемые, достигшие 16 лет граждане РФ;
- *специальный субъект* — должностные лица; родители несовершеннолетних детей; иностранные граждане, не пользующиеся дипломатическим иммунитетом; лица без гражданства;
- *особый субъект* — военнослужащие и иные лица, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов.

Субъективная сторона административного правонарушения выражается в вине, которая имеет две формы: умысел и неосторожность.

Действуя с умыслом, правонарушитель сознает противоправный характер своего действия или бездействия, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий, противоправного результата и желает его наступления (*прямой умысел*) или не желает, но предвидит и сознательно его допускает либо относится к нему безразлично (*косвенный умысел*).

Неосторожная вина проявляется в двух формах: *легкомыслие*, когда лицо предвидит возможность наступления противоправного результата, но самонадеянно рассчитывает его предотвратить; и *небрежность*, когда лицо не предвидит возможность наступления противоправных последствий, хотя должно и могло их предвидеть.

Неосторожную вину необходимо отличать от *казуса*, то есть невиновного причинения вреда, когда лицо не должно и не могло предвидеть общественно опасные (вредные) последствия своих действий (казусы, например, нередко встречаются при дорожно-транспортных происшествиях). При казусе административная ответственность лица не наступает.

Наряду с умыслом и неосторожностью субъективную сторону административного правонарушения образуют *мотив* и *цель* правонарушения. Они учитываются правоприменителем при определении вида и размера административного взыскания, налагаемого на виновное лицо.

7.2.2. Административная ответственность и административное наказание

Административная ответственность состоит в применении *уполномоченным органом или должностным лицом административных взысканий к гражданам и юридическим лицам, совершившим административное правонарушение*.

Административная ответственность *характеризуется следующими чертами*:

- используется для борьбы с особым видом правонарушений — административными правонарушениями, которые хотя и не так опасны, как преступления, но встречаются значительно чаще;
- субъектами этого вида юридической ответственности являются как физические, так и юридические лица;
- характеризуется множественностью органов государственной власти и местного самоуправления, полномочных ее устанавливать;
- реализуется широким кругом уполномоченных органов и должностных лиц, полномочных налагать административные взыскания;
- не влечет за собой судимости и не является основанием для увольнения нарушителя с работы (в отличие от уголовной и дисциплинарной ответственности);
- характеризуется относительной простотой и оперативностью процессуального порядка (в отличие от уголовного и гражданского процесса)¹.

Административное наказание является *установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами*.

Виды административных наказаний перечислены в ст. 3.2 КоАП РФ и включают в себя следующие меры (табл. 7.1).

Таблица 7.1. Система административного наказания в РФ

№	Вид наказания	Содержание наказания и размер санкции	Примечание
1	Предупреждение	Официальное письменное порицание физического или юридического лица	ОН, РетАП, АО, ЮЛ

Продолжение →

¹ Подробнее см.: Серков П. П. Административная ответственность: проблемы и пути ее совершенствования. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / П. П. Серков. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2010. — 48 с.

Таблица 7.1 (продолжение)

№	Вид наказания	Содержание наказания и размер санкции	Примечание
2	Административный штраф	Денежное взыскание, выраженное: а) в рублях (для граждан — от 100 до 5000 руб.; для должностных лиц — от 100 до 50 000 руб.; для юридических лиц — от 100 руб. до 1 млн руб., в особых случаях — до 5 млн руб.); б) в стоимости предмета административного правонарушения (до пятикратного размера); в) в сумме неуплаченных налогов и сборов или сумме незаконной валютной операции (до пятикратного размера)	ОН, РегАП, АО, ЮЛ
3	Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения	Принудительное безвозмездное обращение в государственную собственность не изъятых из гражданского оборота вещей	О(Д)Н, ФедАП, Суд, ЮЛ
4	Лишение специального права	Лишение физического лица (на срок от 1 месяца до 3 лет) ранее предоставленного ему специального права за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом	ОН, ФедАП, Суд
5	Административный арест	Содержание нарушителя в условиях изоляции от общества сроком до 15 (30) суток	ОН, ФедАП, Суд
6	Административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства	Принудительное и контролируемое перемещение через Государственную границу за пределы РФ указанных лиц, а в отдельных случаях — их контролируемый самостоятельный выезд с территории РФ	О(Д)Н, АО, ФедАП
7	Дисквалификация	Лишение физического лица (на срок от 6 месяцев до 3 лет) права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров, осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством	ОН, ФедАП, Суд
8	Административное приостановление деятельности	Временное (до 90 суток) прекращение деятельности индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности	ОН, ФедАП, Суд

- **Предупреждение** (ст. 3.4 КоАП РФ), заключающееся в официальном письменном порицании физического или юридического лица.
- **Административный штраф** (ст. 3.5 КоАП РФ), то есть денежное взыскание, выраженное в величине, кратной минимальному размеру оплаты труда, стоимости предмета административного правонарушения, сумме неуплаченных налогов и сборов или сумме незаконной валютной операции.
Размер административного штрафа, выраженного в рублях, составляет: для граждан — от 100 до 5000 руб., для должностных лиц — от 100 до 50 000 руб., для юридических лиц — от 100 до 1 млн руб. (в случаях, предусмотренных ст. 14.40 и 14.42 КоАП РФ, — до 5 млн руб.). Предельный размер административного штрафа, исчисленного исходя из стоимости предмета административного правонарушения, суммы неуплаченных налогов и сборов или суммы незаконной валютной операции, установлен в пятикратном размере от указанной стоимости (или суммы).
Административный штраф не может применяться к сержантам, старшинам, солдатам и матросам, проходящим военную службу по призыву, а также к курсантам военных образовательных учреждений до заключения с ними контракта о прохождении военной службы.
- **Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения** (ст. 3.7 КоАП РФ), состоящая в принудительном безвозмездном обращении в государственную собственность не изъятых из гражданского оборота вещей (например, наркотических и психотропных веществ по Спискам II и III).
- **Лишение специального права** (ст. 3.8 КоАП РФ), заключающееся в лишении физического лица ранее предоставленного ему специального права за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом (например, лишение фармацевтического работника права на занятия фармацевтической деятельностью). Срок лишения специального права может составлять от 1 месяца до 3 лет.
- **Административный арест** (ст. 3.9 КоАП РФ), заключающийся в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества. Он устанавливается на срок до 15 суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции — до 30 суток. При этом в срок административного ареста засчитывается срок административного

задержания. Административный арест не применяется к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, лицам моложе 18 лет, а также инвалидам I и II группы, военнослужащим, гражданам, призванным на военные сборы, а также к имеющим специальные звания сотрудникам органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

- **Административное выдворение за пределы России иностранного гражданина или лица без гражданства** (ст. 3.10 КоАП РФ), состоящее в *принудительном и контролируемом перемещении через Государственную границу РФ за пределы России указанных граждан и лиц, а в случаях, предусмотренных законодательством, — в контролируемом самостоятельном выезде иностранных граждан и лиц без гражданства с территории РФ.*
- **Дисквалификация** (ст. 3.11 КоАП РФ), заключающаяся в *лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством.* Дисквалификация назначается на срок от 6 месяцев до 3 лет в отношении лиц, осуществляющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в органах управления юридического лица, членов совета директоров, а также иных лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в том числе в отношении арбитражных управляющих.
- **Административное приостановление деятельности** (ст. 3.12 КоАП РФ), заключающееся *во временном прекращении деятельности индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, заражения, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причи-*

нения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансирования терроризма. Административное приостановление деятельности может устанавливаться *на срок до 90 суток.*

Перечень административных наказаний, приведенных в ст. 3.2 КоАП РФ, является закрытым, то есть исчерпывающим. При необходимости он может быть изменен путем внесения дополнений в ст. 3.2 КоАП РФ.

Данные табл. 7.1 показывают:

- основное это наказание (ОН) или применяемое как в качестве основного, так и дополнительного (О(Д)Н) (напомним, что за одно административное правонарушение назначается одно основное либо одно основное и одно дополнительное административное наказание);
- может ли данный вид административного наказания назначаться за административные правонарушения, установленные законодательством субъектов РФ (Регион), или только административные правонарушения, предусмотренные в федеральном законодательстве (Федерация);
- кем может назначаться данный вид наказания: исключительно только судами (Суд) или еще и административными органами (АО);
- может ли налагаться данный вид административных наказаний на юридических лиц (ЮЛ).

7.2.3. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность

Назначение административного наказания осуществляется в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, а также с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

К *обстоятельствам, смягчающим административную ответственность*, ст. 4.2 КоАП РФ относит следующие:

- раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

- добровольное сообщение им о совершенном административном правонарушении;
- предотвращение им вредных последствий административного правонарушения, добровольное возмещение причиненного ущерба или устранение причиненного вреда;
- совершение административного правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- совершение административного правонарушения несовершеннолетним;
- совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Судья, орган или должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими и иные обстоятельства.

К обстоятельствам, отягчающим административную ответственность, ст. 4.3 КоАП РФ относит следующие:

- продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных лиц прекратить его;
- повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, срок по которому не истек;
- вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;
- совершение административного правонарушения группой лиц;
- совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
- совершение административного правонарушения в состоянии опьянения.

Судья, орган или должностное лицо, назначающие административное наказание, в зависимости от характера совершенного административного правонарушения могут не признавать данное обстоятельство отягчающим.

Давность привлечения к административной ответственности установлена ст. 4.5 КоАП РФ. *Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении 2 месяцев со*

дня совершения административного правонарушения, а за нарушение таможенного, антимонопольного, валютного, природоохранного законодательства, законодательства о налогах и сборах, о защите прав потребителей, о рекламе — по истечении 1 года со дня совершения административного правонарушения. За административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее 1 года со дня его совершения.

В течение 1 года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания лицо считается подвергнутым административному наказанию (ст. 4.6 КоАП РФ).

7.2.4. Производство по делам об административных правонарушениях

Производство по делам об административных правонарушениях (ДАП) регламентируется разд. IV КоАП РФ.

В разд. III КоАП РФ определен круг органов и должностных лиц, полномочных рассматривать дела об административных правонарушениях. Дела об административных правонарушениях, предусмотренные КоАП РФ, рассматриваются: судьями (мировыми судьями); комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав; федеральными органами исполнительной власти, их учреждениями, структурными подразделениями и территориальными органами (например, органами по контролю за оборотом наркотиков). Дела об административных правонарушениях, предусмотренных законами субъектов РФ, рассматриваются в пределах своих полномочий также административными комиссиями и иными коллегиальными органами субъектов РФ.

По делу об административном правонарушении подлежат выяснению следующие обстоятельства: наличие события административного правонарушения; лицо, совершившее противоправное деяние, за которое предусмотрена административная ответственность; его виновность; обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность; характер и размер причиненного ущерба; обстоятельства, имеющие исключающие производство по ДАП; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; причины и условия совершения административного правонарушения.

Глава 27 КоАП РФ регламентирует применение мер обеспечения производства по делам об административных правонарушениях, то есть специальных мер, применяемых должностными лицами,

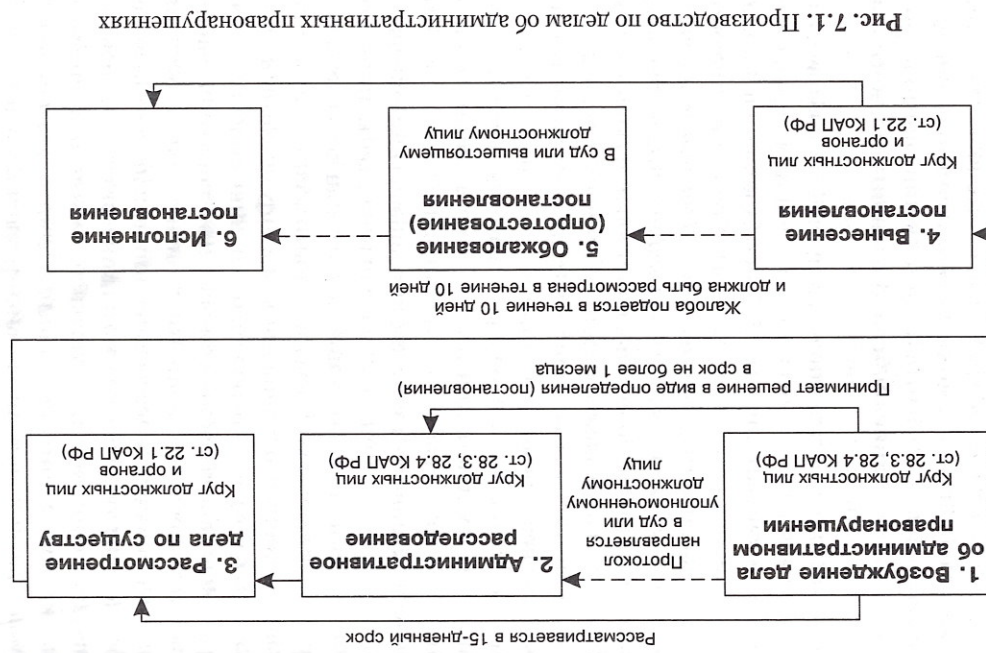
уполномоченными на рассмотрение ДАП, в целях их пресечения, установления личности нарушителя, составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте, а также обеспечения своевременного и правильного рассмотрения ДАП и исполнения принятого по делу постановления. К числу этих мер ст. 27.1 КоАП РФ относит: доставление; административное задержание (по общему правилу не дольше 3 ч); личный досмотр, досмотр вещей, транспортного средства, находящихся при физическом лице; осмотр принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов; изъятие вещей и документов; отстранение от управления транспортным средством; медицинское освидетельствование на состояние опьянения; задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации; арест товаров, транспортных средств и иных вещей; привод; временный запрет деятельности (на срок до рассмотрения дела судом, но не свыше 5 суток).

Производство по делам об административных правонарушениях состоит из следующих стадий (рис. 7.1): возбуждение дела об административном правонарушении, административное расследование, рассмотрение дела по существу, вынесение постановления, обжалование и опротестование постановления, исполнение административного взыскания.

Возбуждение дела об административном правонарушении осуществляется уполномоченным должностным лицом при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Дело об административном правонарушении *считается возбужденным с момента*: составления первого протокола о применении мер обеспечения производства по ДАП; составления протокола об административном правонарушении или вынесения прокурором постановления о возбуждении ДАП; вынесения определения о возбуждении ДАП при необходимости проведения административного расследования; оформления предупреждения или наложения (взимания) административного штрафа на месте совершения административного правонарушения в случае, если протокол об административном правонарушении не составляется.

О совершении административного правонарушения составляется *протокол*, за исключением случаев возбуждения ДАП прокурором (ст. 28.4) или назначения административного наказания без составления



протокола (ч. 1 ст. 28.6 КоАП РФ). Круг должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях, определен ст. 28.3 КоАП РФ. При составлении протокола участникам административного производства разъясняются их права и обязанности, о чем делается запись в протоколе. Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено ДАП, предоставляется возможность ознакомления с протоколом, право представлять объяснения и замечания по его содержанию. Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, а также физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которых возбуждено ДАП. В случае их отказа от подписания протокола об этом делается соответствующая запись в протоколе. Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено ДАП, а также потерпевшему по их просьбе вручается копия протокола.

Протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения. В случае если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом или юридическом лице, в отношении которых возбуждается ДАП, протокол составляется в течение 2 суток с момента выявления административного правонарушения. В случае проведения административного расследования протокол об административном правонарушении составляется по окончании расследования. Протокол (или постановление прокурора) об административном правонарушении *направляется судьбе, в орган или должностному лицу, уполномоченным рассматривать ДАП*, в течение суток с момента составления протокола (вынесения постановления). Протокол (или постановление прокурора) об административном правонарушении, совершение которого влечет административный арест, передается на рассмотрение судье немедленно после его составления (вынесения).

Проведение административного расследования предусмотрено ст. 28.7 КоАП РФ в отношении административных правонарушений в области антимонопольного, налогового, таможенного, природоохранного законодательства, законодательства в сфере производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и др., требующих проведения экспертизы или иных процессуальных действий, связанных со значительными временными затратами. Решение о проведении административного расследования принимается немедленно после выявления факта совершения административного

правонарушения должностным лицом, уполномоченным составлять протокол об административном правонарушении в виде определения, а прокурором — в виде постановления.

Срок проведения административного расследования не может превышать 1 месяц с момента возбуждения ДАП. В исключительных случаях указанный срок может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более 1 месяца, а по делам о нарушении таможенных правил — на срок до 6 месяцев. *По окончании административного расследования составляется протокол об административном правонарушении либо выносится постановление о прекращении ДАП.*

Дело об административном правонарушении рассматривается по существу в 15-дневный срок со дня получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств либо необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела *срок рассмотрения дела может быть продлен, но не более чем на 1 месяц*, о чем выносится мотивированное определение. ДАП, совершение которого влечет административный арест, рассматривается в день получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в отношении лица, поданного административному задержанию, — не позднее 48 ч с момента задержания.

При рассмотрении дела оглашается протокол об административном правонарушении, а при необходимости — и иные материалы дела, заслушиваются объяснения физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство, показания других лиц, участвующих в производстве по делу, пояснения специалиста и заключение эксперта, исследуются иные доказательства, а в случае участия прокурора в рассмотрении дела заслушивается его заключение.

По результатам рассмотрения дела **выносятся постановления** о назначении административного наказания либо о прекращении производства по делу, в котором указываются: должность, фамилия, имя, отчество судьи (должностного лица), наименование и состав коллегиального органа, вынесших постановление; дата и место рассмотрения дела; сведения о лице, в отношении которого рассмотрено дело; обстоятельстве, установленные при рассмотрении дела; статья КоАП РФ или закона субъекта РФ, предусматривающая административную ответственность за совершение административного правонарушения либо основания прекращения производства по делу; мотивированное решение по делу; срок и порядок обжалования постановления.

Если при решении вопроса о назначении судьей административного наказания одновременно решается вопрос о возмещении имущественного ущерба, то в постановлении по делу указываются размер ущерба, подлежащего возмещению, сроки и порядок его возмещения.

Постановление по ДАП объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. Копия постановления вручается под расписку лицу (его законному представителю), в отношении которого оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылаются указанным лицам в течение 3 дней со дня вынесения указанного постановления.

Постановление по ДАП может быть обжаловано в 10-дневный срок в вышестоящий орган (должностному лицу) или в суд, а постановление по ДАП, совершенному юридическим лицом или частным предпринимателем, — в арбитражный суд. Поданная жалоба подлежит рассмотрению в течение 10 дней со дня ее поступления. При этом, если лицо, привлеченное к административной ответственности, отбывает административный арест, его жалоба будет рассмотрена в течение суток с момента подачи.

По результатам рассмотрения жалобы выносятся одно из следующих решений:

- об оставлении постановления без изменения, а жалобы — без удовлетворения;
- об изменении постановления по ДАП, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление;
- об отмене постановления и прекращении производства по делу;
- об отмене постановления и возвращении дела на новое рассмотрение или направлении дела на рассмотрение по подведомственности.

Решение по жалобе на постановление по ДАП оглашается немедленно после его вынесения. Копия решения в срок до 3 суток после его вынесения вручается лицу (его законному представителю), в отношении которого вынесено постановление, а также потерпевшему в случае подачи им жалобы либо прокурору по его просьбе. Решение по жалобе на постановление об административном аресте доводится до сведения органа (должностного лица), исполняющего постановление, а также до лица, в отношении которого вынесено решение, и потерпевшего в день вынесения решения.

Постановление по делу об административном правонарушении, а также решение по результатам рассмотрения жалоб могут быть **опротестованы прокурором**. При этом право принесения протеста на вступившее в законную силу постановление по ДАП, а также решения по результатам рассмотрения жалоб и протестов принадлежит прокурорам субъектов РФ (их заместителям), а также Генеральному прокурору РФ (его заместителям). Пересмотр вступивших в законную силу постановлений по ДАП, а также решений по результатам рассмотрения жалоб и протестов производится председателями судов субъектов РФ (их заместителями), а также Председателем Верховного Суда РФ (его заместителями). Вступившие в законную силу постановления по ДАП в отношении юридических лиц и частных предпринимателей, а также решения по результатам рассмотрения поданных на них жалоб пересматриваются в порядке надзора Высшим Арбитражным Судом РФ.

Постановление по ДАП **приводится в исполнение** уполномоченными на то органами и должностными лицами в порядке, установленном ст. 31 и 32 КоАП РФ, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними постановлениями Правительства РФ. При этом не приведенное в исполнение в течение 2 лет со дня вступления в законную силу постановления о ДАП исполнению не подлежит.

7.3. Преступление и уголовная ответственность

7.3.1. Понятие, признаки и состав преступления

Преступление является одной из ключевых категорий уголовного права. Согласно ч. 1 ст. 14 УК РФ **преступление** — это *виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания*.

Преступление характеризуется следующими **признаками**, представляющими существенные стороны данного явления.

- **Общественная опасность**, выражающаяся в причинении преступлением ущерба каким-либо законным интересам, охраняемым уголовным правом (например, незаконное занятие частной фармацевтической деятельностью причиняет ущерб здоровью населения). Посылая на общественные отношения, преступление причиняет им существенный вред либо создает угрозу причинения такого вреда. Окончательное выражение степени общественной

опасности преступления находит в санкции: чем более строго наказание предусматривает санкция статьи УК РФ, тем выше степень общественной опасности преступления.

- *Противоправность*, означающая, что лицо, совершившее преступление, нарушило запрет, содержащийся в уголовно-правовой норме. Уголовная противоправность отражает такую степень общественной опасности, которая придает деянию характер тяжкого посягательства — преступления. Лишь при совершении преступления возможно применение наиболее суровой формы государственного принуждения — уголовного наказания.
- *Винность*, означающая, что наступление уголовной ответственности, а следовательно, и существование в деянии лица признака преступления возможно только при наличии вины. Наличие данного признака отвергает возможность привлечения лица к уголовной ответственности без вины.
- *Наказуемость*, то есть возможность назначения наказания за совершение каждого преступления, угроза наказанием при нарушении уголовно-правовой нормы. Признак наказуемости является оборотной стороной противоправности, поэтому преступлениями считаются только такие деяния, за которые законодатель считает необходимым назначить уголовное наказание.

Перечисленные выше признаки преступления в некоторых трудах по уголовному праву¹ классифицируются на *основные* (противоправность и общественная опасность) и *производные* (винность и наказуемость).

В уголовном праве предусмотрено деление преступлений на *категории в зависимости от характера и степени их общественной опасности*, называемое *классификацией преступлений*.

- *Преступления небольшой тяжести* — умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 2 лет лишения свободы. К этой категории преступлений относятся оставление человека в опасности (ст. 125 УК РФ), неправомерный доступ к компьютерной информации (ч. 1 ст. 272 УК РФ) и др.
- *Преступления средней тяжести* — умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает 5 лет

¹ См., например: Уголовное право Российской Федерации: Общая часть. Учебник / Под ред. А. И. Рарога. — М.: Юрист, 2004. — С. 67.

лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает 2 года лишения свободы. К ним относятся грабеж (ч. 1 ст. 161 УК РФ), нарушение авторских и смежных прав (ч. 3 ст. 146 УК РФ), незаконное занятие частной медицинской практикой и фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК РФ) и др.

- *Тяжкие преступления* — умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 10 лет лишения свободы. Например, массовые беспорядки (ч. 1, 2 ст. 212 УК РФ), терроризм (ч. 1 ст. 205 УК РФ), хищение или вымогательство наркотических средств и психотропных веществ (ст. 229 УК РФ) и др.

- *Особо тяжкие преступления* — умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок более 10 лет или более строгое наказание. К этой категории преступлений относятся, например, убийство (ст. 105 УК РФ), государственная измена (ст. 275 УК РФ), диверсия (ст. 281 УК РФ).

С учетом этой классификации определяются вид и объем уголовного наказания, рецидив преступления, режим отбывания наказания в виде лишения свободы, применение условного осуждения, амнистии, освобождения от уголовной ответственности с привлечением к административной и т. д.

Ключевым вопросом судебного разбирательства по уголовному делу является вопрос наличия в действиях подсудимого **состава преступления**, то есть совокупности установленных законом признаков, определяющих общественно опасное деяние как преступление.

Состав преступления включает в себя четыре элемента: объект, субъект, объективную сторону и субъективную сторону преступления.

- **Объектом преступления** являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, на которые посягает общественно опасное и уголовно наказуемое деяние. Преступное посягательство на общественные отношения возможно одним из трех способов: путем причинения вреда субъекту общественных отношений (например, ст. 105 УК РФ — убийство); путем воздействия на вещь, по поводу которой возникли общественные отношения (например, ст. 158, 161 УК РФ — кража, грабеж); путем исключения себя из охраняемого законом общественного отношения (например, ст. 198, 199 УК РФ — уклонение от уплаты налогов и сборов).

- **Субъектом преступления** является *лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние и способное нести за него уголовную ответственность*. Для признания лица субъектом преступления последний должен быть физическим лицом, быть вменяемым и достигнуть определенного возраста.

Вменяемость означает такое состояние психики преступника, при котором он в момент совершения преступления был способен осознавать характер своего поведения и руководить им. Лица, не обладающие такой способностью, являются невменяемыми. Для определения состояния невменяемости в уголовном праве существуют два критерия:

- ♦ *медицинский (биологический)*, предполагающий наличие у лица различных форм болезненного расстройства психики (шизофрения, маниакально-депрессивного психоза, паранойи, белой горячки и т. д.);
- ♦ *юридический (психологический)*, дополняющий медицинский и констатирующий, что степень поражения психики человека достигла такого состояния, когда он уже не способен осознавать фактический характер и общественную опасность своего поведения (интеллектуальный признак) или руководить им (волевой признак).

Совокупность медицинского и юридического критериев дает основание суду признать лицо невменяемым.

Возраст, с которого лицо признается субъектом преступления и подлежит уголовной ответственности, определен ч. 1 ст. 20 УК РФ с 16 лет. Однако за некоторые виды преступлений (20 составов, перечисленных в ч. 2 ст. 20 УК РФ), например за хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ), привлечение лица к уголовной ответственности возможно с 14 лет. При этом не подлежит уголовной ответственности лицо, которое хотя и достигло к моменту совершения общественно опасного деяния 14- или 16-летнего возраста, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействий) либо руководить ими, то есть находилось в *состоянии возрастной невменяемости*.

Кроме общего субъекта преступления (вменяемого физического лица, достигшего возраста уголовной ответственности), в уго-

ловном праве выделяют еще и *специальный субъект преступления*, то есть лицо, отвечающее, помимо общих признаков, еще и дополнительным, характеризующим специфику данного преступления. Признаки специального субъекта могут относиться к различным характеристикам личности преступника: к занимаемому положению по службе или работе, профессии, военной обязанности и т. д.

- **Объективной стороной преступления** является *внешнее проявление конкретного общественно опасного и противоправного посягательства на охраняемые уголовным законом интересы, а именно: деяние, причинно-следственная связь между деянием и наступившими последствиями, способ, метод, время и место совершения преступления*.

Преступное деяние, составляющее объективную сторону (либо ее часть) состава преступления, выступает в двух формах: *преступного действия* — акта активного общественно опасного поведения, запрещенного уголовным законом; или *преступного бездействия* — акта запрещенного уголовным законом пассивного общественно опасного поведения.

- **Субъективную сторону преступления** образует *психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением им преступления*. Она характеризует процессы, протекающие в психике виновного, и раскрывается через такие юридические признаки, как вина, мотив и цель.

Вина — это *психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершению им общественно опасному деянию, предусмотренному уголовным законом, и его последствиям*. Уголовное законодательство предусматривает две формы вины: умысел и неосторожность.

Умысел имеет место тогда, когда лицо осознает преступность своего деяния, предвидит наступление общественно опасных последствий и желает (или сознательно допускает) их наступление. Выделяют две формы умысла: прямой и косвенный.

Неосторожность представляет собой деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности и повлекшее за собой преступные последствия. Она проявляется в двух формах: противоправной самонадеянности (легкомыслия) и противоправной небрежности (халатности).

Действующий УК РФ содержит норму о *невиновном причинении вреда*, предусматривая две его разновидности.

В ч. 1 ст. 28 УК РФ закреплена такая разновидность невинного причинения вреда, когда лицо, совершающее общественно опасное деяние, не осознает и по обстоятельствам дела не может осознавать общественную опасность своих действий (бездействия) либо предвидеть наступление их общественно опасных последствий. В уголовном праве такая ситуация именуется *субъективным случаем, или казусом*. Например, медицинская сестра, которая ввела больному недоброкачественное лекарство, в результате чего последовала его смерть, не будет нести уголовную ответственность за совершенное деяние, если недоброкачественность лекарства была вызвана браком в работе провизора, о чем медицинская сестра не знала и не могла знать.

В ч. 2 ст. 28 УК РФ закреплена новая разновидность невинного причинения вреда, состоящая в том, что *лицо, совершившее общественно опасное деяние, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психических перегрузок*. Например, пилот самолета, который вынужден без отрыва отправления в новый многочасовой рейс из-за внезапной болезни другого летчика, по причине ослабления внимания совершает аварию.

Помимо вины, субъективную сторону преступления образуют также мотив и цель преступления.

Мотив преступления — это обусловленные определенными потребностями и интересами внутренние побуждения, которые вызывают у лица решимость совершить преступление и которыми оно руководствуется при его совершении.

Цель преступления — это мысленная модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении преступления.

Цель преступления возникает на основе преступного мотива, а в совокупности мотив и цель преступления предопределяют вину.

При определенных обстоятельствах, указанных в гл. 8 УК РФ, причинение вреда охраняемым уголовным законом отношениям признается правонарушением, то есть преступностью деяния исключается. К **обстоятельствам, исключающим преступность деяния**, относятся общественно-полезные и целесообразные действия, направленные на устранение угрозы общественной безопасности. Глава 8 УК РФ называет следующие обстоятельства, исключающие преступность деяния.

- **Необходимая оборона** заключается в причинении разрешенного уголовным законом вреда посягающему при совершении им общественно опасного посягательства, то есть действия, направленного на причинение ущерба охраняемым уголовным законом интересам и грозящего немедленным причинением вреда (ст. 37 УК РФ). При этом для признания необходимой обороны правомочной обороной, то есть необходимой, должны быть соблюдены *предельно необходимой обороной*, то есть причиненный вред не должен быть чрезмерным, не соответствующим характеру и степени общественной опасности посягательства; в противном случае будет иметь место превышение пределов необходимой обороны, то есть умышленные действия, не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства, связанные с излишней интенсивностью защитных действий.

- **Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление**, является обстоятельством, исключающим преступность деяния при задержании преступника, совершившего преступление и предпринимавшего попытки скрыться с места преступления (ст. 38 УК РФ).

- **Крайняя необходимость** заключается в причинении вреда охраняемым интересам для предотвращения неотвратимого в данных условиях иными средствами большего вреда, угрожающего личности, обществу или государству (ст. 39 УК РФ). Основанием для причинения вреда при крайней необходимости является опасность, угрожающая охраняемым уголовным законом интересам. Источниками такой опасности могут быть стихийные силы природы (наводнения, землетрясения, горные обвалы, штормы и т. п.); неисправности машин и механизмов; состояние здоровья и физиологические процессы, происходящие в организме человека; не спровоцированные человеком нападения животных; опасное поведение человека; столкновение обязанностей (например, у хирурга, столкнувшегося с необходимостью одновременного проведения двух срочных операций и выбравшего для первой операции пациента, опасность для жизни которого серьезнее) и т. п. Для признания правомочным причинения вреда в состоянии крайней необходимости должно *отсутствовать превышение пределов крайней необходимости*, то есть причиненный при крайней необходимости вред должен быть во всех случаях меньше, чем вред предотвращенный.

- **Физическое или психическое принуждение** согласно ст. 40 УК РФ представляет собой обстоятельство, исключающее преступность деяния, поскольку не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате такого принуждения, когда лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).
- **Обоснованный риск** как обстоятельство, исключающее преступность деяния, сформулировано ст. 41 УК РФ. Согласно ч. 1 этой статьи причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели не является преступлением. При этом риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и если лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым законом интересам. Решение о совершении связанных с риском действий принимается лишь тогда, когда приняты достаточные меры для предотвращения вреда, а невозможность достижения предполагаемого положительного результата иными, не связанными с риском, действиями очевидна. Однако если риск заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия, он не будет признан обоснованным.

• **Исполнение приказа или распоряжения** означает, что не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательств для него приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ). Уголовную ответственность за причинение такого вреда будет нести лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Однако лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, будет нести уголовную ответственность на общих основаниях. Законным же считается приказ (распоряжение), если он не противоречит действующим нормативным актам и носит для исполнителя обязательный характер, что обеспечивается наступлением для него юридической ответственности в случае его невыполнения.

7.3.2. Уголовная ответственность и уголовное наказание

Уголовная ответственность — это *предусмотренные законом неблагоприятные последствия, наступающие для лица, совершившего пре-*

ступление, после обвинительного приговора суда. Уголовная ответственность включает в себя уголовное наказание и судимость.

К основаниям уголовной ответственности, то есть *необходимым и достаточным условиям привлечения лица к уголовной ответственности*, в науке уголовного права относят философский и юридический аспекты уголовной ответственности.

- **Философский аспект** уголовной ответственности заключается в ответе на вопрос: *почему человек должен нести ответственность за свои поступки? С позиций этого аспекта основанием для возложения на человека уголовной ответственности за общественно значимое поведение является свобода его воли, понимаемая как наличие у лица возможности свободно выбирать способ поведения.* Лицо подлжет уголовной ответственности тогда, когда у него имелась возможность выбора линии поведения с учетом требований закона, интересов пренебрег и избрал способ поведения, а он такой возможностью пренебрег и законным интересам других, противоречащий правам и законным интересам других субъектов общественных отношений и потому запрещенный законом.

- **Юридический аспект** уголовной ответственности означает выяснение вопроса: *за что, то есть за какое именно поведение может наступить уголовная ответственность? Основанием уголовной ответственности согласно ст. 8 УК РФ является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ.*

Уголовное наказание — это *меры, применяемые от имени государства по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключающиеся в предусмотренном законом лишении (ограничении) прав и интересов осужденного.*

Уголовное наказание характеризуется следующими признаками:

- устанавливается только уголовным законом;
- назначается только по обвинительному приговору суда;
- носит публичный характер, то есть назначается от имени государства;
- заключается в себе порицание как деяния, так и личности виновного, закрепленное в обвинительном приговоре;
- порождает судимость, а также другие меры правового воздействия.

Назначение уголовного наказания преследует следующие цели:

- восстановление социальной справедливости;
- исправление осужденного;
- предупреждение совершения новых преступлений как самим осужденным (*специальная превенция*), так и другими лицами (*общая превенция*).

Систему уголовного наказания образует *установленный законом исчерывающий и обязательный для судов перечень видов уголовного наказания, располагающийся в определенной последовательности в зависимости от их тяжести*. Виды уголовного наказания, образующие его систему, перечислены в ст. 44 УК РФ. Всего их насчитывается 13 (табл. 7.2).

Таблица 7.2. Система уголовного наказания в РФ

№	Вид наказания	Содержание наказания и размер санкции	Примечание
1	Штраф	Денежное взыскание в размере от 5000 до 1 млн руб., либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного от 2 недель до 5 лет, либо в величине кратной стоимости предмета или суммы подкупа (взятки)	О(Д)Н, Несл
2	Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью	Запрещение осужденному занимать должности на государственной службе или в органах местного самоуправления, а также заниматься определенной профессиональной деятельностью на срок от 1 года до 5 лет (в качестве ОН) и на срок от 6 месяцев до 3 лет (в качестве ДН)	О(Д)Н, Несл
3	Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград	—	ДН
4	Обязательные работы	Выполнение осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественных работ сроком от 60 до 480 ч (для несовершеннолетних — от 40 до 160 ч)	ОН, Несл
5	Исправительные работы	Принудительное привлечение к труду лиц, не имеющих основного места работы, на срок от 2 месяцев до 2 лет с удержанием из заработка осужденного от 5 до 20% в доход государства	ОН, Несл

№	Вид наказания	Содержание наказания и размер санкции	Примечание
6	Ограничение по военной службе	Лишение возможности повышения военно-служашего в должности и воинском звании с удержанием в доход государства до 20% его денежного довольствия сроком от 3 месяцев до 2 лет	ОН
7	Ограничение свободы	Содержание осужденного в специальном учреждении без изоляции его от общества в условиях осуществления над ним надзора сроком от 1 года до 5 лет	ОН
8	Принудительные работы	Применяются как альтернатива лишению свободы за совершение преступления небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые на срок от 2 месяцев до 5 лет с удержанием от 5 до 20% заработка осужденного	ОН
9	Арест	Содержание осужденного в условиях строгой изоляции от общества сроком от 1 до 6 месяцев	ОН, Несл
10	Содержание в дисциплинарной воинской части	Содержание осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части на положении рядового (независимо от его звания) с удержанием до 50% его заработка сроком от 3 месяцев до 2 лет	ОН
11	Лишение свободы на определенный срок	Изоляция осужденного от общества в учреждениях уголовно-исправительной системы либо в тюрьме сроком от 2 месяцев до 20 лет, а при назначении наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров — до 25 и 30 лет соответственно	ОН, Несл
12	Пожизненное лишение свободы	Бессрочная изоляция осужденного от общества	ОН
13	Смертная казнь	Правомерное причинение лицу смерти в качестве меры наказания за совершение особо опасного деяния, посягающего на жизнь другого человека	ОН, не назначается

- **Штраф** (ст. 46 УК РФ), то есть денежное взыскание, устанавливаемое в размере от 5000 до 1 млн руб., либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 недель до 5 лет, либо в величине, кратной стоимости предмета или сумме подкупа (взятки). Штраф может быть назначен осужденному с рассрочкой выплаты и без рассрочки. Согласно ч. 1 ст. 31 УИК РФ осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить

штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу.

- **Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** (ст. 47 УК РФ), которое состоит в запрещении осужденному занимать должности на государственной службе или в органах местного самоуправления либо заниматься определенной деятельностью как в качестве профессиональной (например, врачевная, педагогическая, управление транспортным средством и др.), так и любительской (охота, управление личным транспортом и т. п.). Данная мера наказания устанавливается *на срок от 1 года до 5 лет в качестве основного вида наказания и на срок от 6 месяцев до 3 лет в качестве дополнительного вида наказания*.

- **Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград** (ст. 48 УК РФ) как мера уголовного наказания назначается судом при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного.

- **Обязательные работы** (ст. 49 УК РФ), заключающиеся в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественных работ. Вид обязательных работ и объемы, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями. Обязательные работы устанавливаются *на срок от 60 до 480 ч и отбываются не свыше 4 ч в день*. Несовременлетним обязательные работы назначаются *на срок от 40 до 160 ч*.

Не могут назначаться следующим категориям осужденных: инвалидам I группы; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет; военным служащим, проходящим военную службу по призыву, а также военным служащим рядового и сержантского состава, проходящим военную службу по контракту, если они на момент вынесения приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

- **Исправительные работы** (ст. 50 УК РФ), состоящие в принудительном привлечении к труду лица, не имеющего основного места работы, *на срок от 2 месяцев до 2 лет* с удержанием из заработка осужденного от 5 до 20% в доход государства. Места отбывания исправительных работ определяются в районе места жительства

осужденного органом местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией. На время отбывания исправительных работ осужденному запрещается увольнение с работы по собственному желанию. В соответствии с ч. 6 ст. 40 УИК РФ осужденный к исправительным работам имеет право на ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней.

Не могут назначаться следующим категориям осужденных: инвалидам I группы; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет; военным служащим, проходящим военную службу по призыву, а также военным служащим рядового и сержантского состава, проходящим военную службу по контракту, если они на момент вынесения приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

- **Ограничение по военной службе** (ст. 51 УК РФ), заключающееся в лишении возможности повышения в должности и воинском звании осужденных военным служащим, проходящим военную службу по контракту, с одновременным удержанием в доход государства до 20% их денежного довольствия. Устанавливается *на срок от 3 месяцев до 2 лет* вместо исправительных работ.

- **Ограничение свободы** (ст. 53 УК РФ), состоящее в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора возраста 18 лет, в специальном учреждении (исправительном центре) без изоляции от общества в условиях осуществления надзора. Ограничение свободы назначается лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, *на срок от 1 года до 3 лет* и лицам, осужденным за преступление, совершенные по неосторожности, — *на срок от 1 года до 5 лет*.

Не может назначаться: инвалидам I и II групп; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет; женщинам старше 55 лет; мужчинам старше 60 лет; военным служащим, проходящим военную службу по призыву.

- **Принудительные работы** (ст. 53.1 УК РФ), которые применяются как альтернатива лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, за совершение преступлений небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые. Принудительные работы заключаются в привлечении осужденного к труду на срок

от 2 месяцев до 5 лет в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы. При этом из заработной платы осужденного в доход государства производятся удержания в размере от 5 до 20 %. В случае уклонения осужденного от отбывания принудительных работ они заменяются лишением свободы из расчета один день лишения свободы за один день принудительных работ.

Не могут назначаться: несовершеннолетним; инвалидам I и II групп; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 3 лет; женщинам старше 55 лет; мужчинам старше 60 лет; военнослужащим.

- **Арест** (ст. 54 УК РФ), заключающийся в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества *на срок от 1 до 6 месяцев*. На осужденных к аресту распространяются условия содержания, установленные для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в колониях общего режима и тюрьмах. Однако, в отличие от тюремного режима, осужденным к аресту не предоставляются свидания (за исключением свиданий с адвокатами), не разрешается получение посылок, передач и бандеролей (за исключением содержащих предметы первой необходимости); передвижение осужденных к аресту осуществляется только под конвоем.

Арест не назначается: лицам моложе 16 лет; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет; военнослужащим (которые отбывают арест на гауптвахте).

- **Содержание в дисциплинарной воинской части** (ст. 55 УК РФ) состоит в направлении осужденных военнослужащих в дисциплинарную воинскую часть (дисциплинарные батальоны или отдельные дисциплинарные роты), отличающуюся от других воинских частей специальным режимом содержания и рядом правоограничений. В период пребывания в дисциплинарной воинской части все осужденные военнослужащие независимо от их воинского звания находятся на положении солдат и матросов, носят единые установленные для данной дисциплинарной части форму одежды и знаки различия, их передвижение за пределами дисциплинарной части разрешается только строем и под охраной вооруженного караула. Из заработной платы осужденных военнослужащих 50 % перечисляется на счет дисциплинарной воинской части, а оставшаяся часть поступает на лицевые счета военнослужащих. Данный

вид уголовного наказания устанавливается *на срок от 3 месяцев до 2 лет*.

- **Лишение свободы на определенный срок** (ст. 56 УК РФ) заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лишение свободы устанавливается *на срок от 2 месяцев до 20 лет*. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы может достигать 25 лет, а по совокупности приговоров — 30 лет.

- **Пожизненное лишение свободы** (ст. 57 УК РФ) состоит в бессрочной изоляции осужденного от общества и устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также особо тяжких преступлений против общественной безопасности.

Пожизненное лишение свободы (как и смертная казнь) *не назначается:* женщинам; лицам, совершившим преступления в возрасте моложе 18 лет; мужчинам старше 65 лет.

- **Смертная казнь** (ст. 59 УК РФ), то есть исключительная мера наказания, состоящая в правомерном причинении смерти лицу в качестве меры наказания за совершение особо опасного преступления, посягающего на жизнь другого человека. В связи с вступлением России с Совет Европы Президентом РФ 16 мая 1996 г. был издан Указ № 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы», которым *был наложен мораторий на применение смертной казни в России*. Смертная казнь в настоящее время в порядке помилования заменяется пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

С момента вступления в силу Постановления Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г. № 3-П и до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может, независимо от того, рассматривается ли дело

судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей или судом в составе судьи и двух народных заседателей. С 1 января 2010 г. в последнем субъекте Российской Федерации — Чеченской республике были введены суды присяжных, что потребовало дополнительного правового разрешения данного вопроса. В соответствии с Определением Конституционного Суда РФ от 19 ноября 2009 г. № 1344-О-Р было установлено, что *ведение суда с участием присяжных заседателей на всей территории России не открывает возможности применения смертной казни, в том числе по обвинительному приговору, вынесенному на основании вердикта присяжных заседателей.*

Вышеперечисленные 13 видов уголовного наказания образуют так называемую *основную, или полную, систему уголовного наказания*, применимую к совершеннолетним преступникам. *В отношении несовершеннолетних система уголовного наказания имеет усеченный вид* (ст. 88 УК РФ) и состоит лишь из 6 видов: штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок.

Ранее в систему наказаний, закрепленных в ст. 44 УК РФ, входила также *конфискация имущества*, однако в 2003 г. она была *исключена из системы уголовных наказаний*. Впоследствии Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 153-ФЗ конфискация имущества была *восстановлена* в ст. 104.1–104.3 УК РФ *в качестве одной из мер уголовно-правового характера*. Порядок исполнения конфискации имущества урегулирован на сегодня в УК РФ и нормах Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.).

В зависимости от порядка применения все виды уголовного наказания делятся на следующие группы:

- *основные наказания*, которые назначаются судом самостоятельно и не могут присоединяться в качестве дополнения к другим наказаниям (обязательные работы, исправительные работы, принудительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь);
- *дополнительные наказания*, которые не могут назначаться судом самостоятельно, — они присоединяются к основному наказанию,

увеличивая, таким образом, объем правоограничений осужденного (лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград);

- *применяющиеся в качестве как основного, так и дополнительного наказания* (штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью).

7.3.3. Порядок назначения и освобождения от уголовного ответственности и уголовного наказания

Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и с учетом положений Общей части. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

При назначении уголовного наказания *учитываются* характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Обстоятельствами, смягчающими вину, согласно ст. 61 УК РФ признаются следующие:

- совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;
- несовершеннолетие виновного;
- беременность или наличие малолетних детей у виновного;
- совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания (например, в случае эвтаназии);
- совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
- совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;
- противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившаяся поводом для преступления;

- явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изблечению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления;
- оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на возмещение вреда, причиненного потерпевшему.

При назначении уголовного наказания в качестве смягчающих могут учитываться и другие обстоятельства, не предусмотренные ст. 61 УК РФ.

Обстоятельствами, отягчающими вину, согласно ст. 63 УК РФ признаются следующие:

- рецидив преступлений, то есть совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление;
- наступление в результате преступления тяжких последствий;
- совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);
- особо активная роль в совершении преступления;
- привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжкими психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста уголовной ответственности;
- совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
- совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;
- совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;

- совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных средств и иных химических и фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;
- совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;
- совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;
- совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

УК РФ предусматривает случаи *обязательного усиления уголовного наказания при назначении наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров*.

При назначении уголовного наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ) наказание назначается *отдельно за каждое преступление, входящее в совокупность*. При определении окончательного уголовного наказания суд пользуется следующими вариантами:

- *поглощение менее строгого наказания более строгим*, при котором окончательное наказание не может превышать максимального срока (размера) наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое преступление совокупности;
- *полное сложение назначенных наказаний*, когда менее строгое наказание пересчитывается в более строгое (по правилам ст. 71 УК РФ), при этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать 25 лет;
- *частичное сложение назначенных наказаний*, когда окончательное наказание будет назначено в размере не менее наказания по наиболее тяжкому преступлению, но меньше полного сложения наказаний.

При этом, если преступления, составляющие совокупность, являются только тяжкими и особо тяжкими, вариант поглощения менее строгого наказания более строгим не применяется. К основным видам наказаний могут быть присоединены дополнительные виды наказаний.

При назначении уголовного наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ) к наказанию, назначенному по последнему приговору суда,

частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда. Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда. Окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать 30 лет.

При наличии оснований и условий, предусмотренных УК РФ, лицо может быть освобождено от уголовной ответственности и уголовного наказания.

УК РФ допускает **освобождение от уголовной ответственности** в следующих пяти случаях:

- *в связи с деятельным раскаянием виновного (ст. 75 УК РФ), когда лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом компенсировало вред, причиненный в результате преступления, вследствие чего перестало быть общественно опасным;*
- *в связи с примирением виновного с потерпевшим (ст. 76 УК РФ), когда лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, примирилось с потерпевшим и возместило причиненный ему вред;*
- *в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ), состоящих из 2, 6, 10 и 15 лет соответственно по преступлениям небольшой тяжести, средней тяжести, тяжким и особо тяжким. В отношении лиц, совершивших преступления, наказуемые смертной казней или пожизненным лишением свободы, вопрос о применении сроков давности решается судом. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества (составы ст. 353, 356, 357 и 358 УК РФ: планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны, применение запрещенных средств и методов ведения войны, геноцид и экоцид), сроки давности не применяются;*
- *в связи с актом амнистии (ст. 84 УК РФ), объявляемой Государственной Думой в отношении индивидуально не определенного круга лиц;*
- *в связи с применением к несовершеннолетнему, совершившему преступление небольшой или средней тяжести, принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ): предупреждения; передачи под надзор родителей или лиц, их заменяющих,*

либо специализированного государственного органа; возложения обязанности компенсировать причиненный вред; ограничения досуга и установления особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Освобождение от уголовного наказания означает снятие с лица, совершившего преступление, обязанности подвергнуться ограничению в правах и свободах, которые вытекают из наказания. УК РФ выделяет шесть видов освобождения от уголовного наказания:

- *условно-досрочное освобождение от отбытия наказания (ст. 79 УК РФ), заключающееся в освобождении судом лица от реального отбытия наказания в виде лишения свободы, если будет известно, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбытии назначенного судом наказания. Условно-досрочное освобождение может быть применено только после фактического отбытия осужденным не менее 1/3, 1/2 или 2/3 срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление соответственно. Фактически отбывший осужденным срок лишения свободы не может быть менее 6 месяцев. Лицо, отбывающее пожизненное заключение, может быть освобождено условно-досрочно после фактического отбытия не менее 25 лет лишения свободы;*
- *замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ) после фактического отбытия осужденным не менее 1/3, 1/2 или 2/3 срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление соответственно;*
- *освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК РФ), если судом будет установлено, что вследствие изменения обстановки лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, или совершившее им преступление перестало быть общественно опасным;*
- *освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ), когда у лица после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, либо лицо заболело иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания (перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания, утвержден постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 54);*

- *отсрочка отбытия наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, до достижения ребенком 14-летнего возраста (ст. 82 УК РФ), кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности;*
- *освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК РФ), если приговор суда не был приведен в исполнение в течение 2, 6, 10 и 15 лет со дня его вступления в законную силу при осуждении за преступление небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления соответственно. В отношении лиц, совершивших преступления, наказуемые смертной казнью или пожизненным лишением свободы, вопрос о применении сроков давности решается судом. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, сроки давности не применяются.*

Лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания в результате помилования. Помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенных лиц. Основанием для помилования является подача осужденным ходатайства в комиссию по помилованию, созданные в субъектах РФ. В отличие от амнистии, акт помилования не носит нормативного характера, а является индивидуально определенным в отношении конкретного лица.

Завершающим этапом реализации уголовно-правовой ответственности является **судимость**, то есть *такое правовое состояние лица, которое создано фактом его осуждения за совершение преступления к какому-либо наказанию и связано с наступлением для него определенных неблагоприятных социальных и уголовно-правовых последствий*. Судимость начинается со дня вступления в законную силу обвинительного приговора суда и продолжается до момента погашения или снятия судимости.

К *общесоциальным последствиям судимости* относятся следующие:

- судимость является препятствием для занятия определенных должностей (судей, прокуроров, следователей, работников милиции и др.);
- факт судимости отмечается при заполнении официальных анкет;

- лица, имеющие судимость за тяжкое преступление, не призываются на военную службу;
- судимость может служить основанием для ограничения свободы выбора места жительства в соответствии с особым статусом ряда городов и регионов;
- над некоторыми категориями лиц, имеющих судимость, может устанавливаться административный надзор органов внутренних дел;
- некоторые государства (например, США) ограничивают въезд на их территорию лиц, имеющих судимость за некоторые преступления.

Уголовно-правовые последствия судимости выражаются в следующем:

- судимость отягчает уголовную ответственность;
- выступает необходимым основанием признания лица опасным или особо опасным рецидивистом при сочетании числа судимостей за определенные виды умышленных преступлений;
- имеет значение для определения вида исправительного учреждения, если лицо приговорено к отбытию наказания в виде лишения свободы;
- наличие неснятой и непогашенной судимости является препятствием для освобождения лица от уголовной ответственности по некоторым основаниям (в связи с деятельным раскаянием или примирением с потерпевшим);
- наличие судимостей за ряд тяжких или особо тяжких преступлений является препятствием для применения в отношении таких лиц амнистии.

Судимость как правовое последствие отбытия уголовного наказания длится определенное время, достаточное для вывода о том, что лицо более не представляет опасности для общества. По истечении этого времени судимость прекращается. В уголовном праве выделяют два способа прекращения судимости: погашение судимости и снятие судимости.

Погашение судимости означает автоматическое прекращение правового последствия отбытия уголовного наказания после истечения установленного в законе срока. Для погашения судимости необходимо, чтобы лицо в течение этого срока не совершило новых преступлений, в противном случае срок прерывается, и лицо считается судимым за оба

преступления до истечения срока погашения судимости за наиболее тяжкое из них.

В ст. 86 УК РФ установлены следующие сроки погашения судимости:

- в отношении условно осужденных лиц — по истечении испытательного срока;
- в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, — по истечении 1 года после отбытия или исполнения наказания;
- в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, — по истечении 3 лет после отбытия наказания;
- в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении 6 лет после отбытия наказания;
- в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за особо тяжкие преступления, — по истечении 8 лет после отбытия наказания.

Наряду с погашением судимости УК РФ предусматривает возможность *снятия судимости* до истечения указанных сроков по ходатайству самого осужденного, если он вел себя безупречно после отбытия наказания. Судимость может быть также снята актом амнистии или помилования.

Контрольные вопросы

1. Какие общественные отношения составляют предмет уголовного права?
2. Что такое уголовная ответственность и в чем ее отличие от ответственности административной?
3. Дайте определение понятию «преступление» и перечислите его основные признаки.
4. Расскажите об известных вам стадиях производства по делу об административном правонарушении.
5. Дайте определения понятиям «уголовная ответственность» и «уголовное наказание».
6. Перечислите известные вам виды уголовного наказания.
7. Дайте определение понятию «судимость» и назовите юридические последствия признания лица судимым.

Рекомендуемая литература

1. Арзамасцев М. В. Уголовное право России. Общая часть: Учебник / М. В. Арзамасцев, Е. П. Зотов, С. Н. Золотухин. — Челябинск: Челябинский юридический ин-т МВД РФ, 2010. — 506 с.
2. Галактионов Е. А. Уголовное право России. Общая часть: Учеб. пособие / Е. А. Галактионов, Б. В. Елифанов, О. И. Лепешкина. — СПб.: СЗАГС, 2008. — 263 с.
3. Дмитриев Ю. А. Административное право Российской Федерации: Учебник / Ю. А. Дмитриев, И. А. Полянский, Е. В. Трофимов. — Ростов-на-Дону: Феникс, 2008. — 461 с.
4. Ковалев М. И. Уголовное право. Общая часть: Учебник / М. И. Ковалев, И. Я. Козаченко, Т. В. Кондрашова. — М.: Норма, 2008. — 719 с.
5. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В. И. Радченко. — М.: Проспект, 2008. — 699 с.
6. Кононов П. И. Административное право России: Учебник / П. И. Кононов, И. Ш. Клясханов, И. М. Машаров. — М.: Юнити-Дана, 2008. — 559 с.
7. Россинский Б. В. Административное право: Учебник / Б. В. Россинский, Ю. Н. Стариков. — М.: Норма, 2009. — 926 с.
8. Уголовное право Российской Федерации: Общая часть: Учебник / Под ред. А. И. Рарога. — М.: Юрист, 2004. — 496 с.

Глава 8. Уголовный процесс

8.1. Общие положения уголовного процесса и уголовного судопроизводства

8.1.1. Уголовный процесс и уголовное судопроизводство: понятие, назначение, принципы, стадии и формы

Уголовный процесс представляет собой упорядоченную законом деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда по возбуждению, расследованию, рассмотрению и решению уголовных дел. Равнозначным уголовному процессу понятием является термин «*уголовное судопроизводство*», охватывающий все производство по уголовному делу при решающей роли суда, судебного разбирательства, судебных стадий, в которых осуществляется правосудие по уголовным делам¹. Правовой основой уголовного судопроизводства в Российской Федерации является Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (УПК РФ) (ред. от 5 июня 2012 г.).

Деятельность по расследованию, судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел носит публично-правовой характер. Посредством уголовного судопроизводства реализуются нормы уголовного права, устанавливающие основание и принципы уголовной ответственности, признаки преступного деяния и следующую за них ответственность. Для их реализации необходимо раскрытие преступления, выявление и избрание лиц, их совершивших, установление последствий преступления (вида вреда и размера нанесенного ущерба).

Назначение уголовного судопроизводства согласно ст. 6 УПК РФ состоит в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. При этом оба назначения уголовного судопроизводства находятся меж-

ду собой в неразрывной связи — только проведенное в соответствии с установленным законом порядком расследование, рассмотрение и решение судом уголовного дела могут привести к раскрытию преступления, установлению и наказанию действительно виновных в нем лиц и тем самым обеспечить реальную защиту прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступления.

Осуществление уголовного судопроизводства обеспечивается дееспособностью и базированием на следующих принципах уголовного судопроизводства, изложенных в гл. 2 УПК РФ.

- *Принцип разумного срока уголовного судопроизводства*, учитывающий правовую и фактическую сложность уголовного дела, поведение участников уголовного судопроизводства, достаточность и эффективность действий суда, прокурора, органов предварительного следствия и дознания, производимых в целях своевременного осуществления уголовного преследования или рассмотрения уголовного дела, и общую продолжительность уголовного судопроизводства (ст. 6.1 УПК РФ).
- *Принцип законности при производстве по уголовному делу*, требующий, чтобы определения суда, постановления суда, прокурора, следователя, дознавателя были законными, обоснованными и мотивированными. Нарушение норм уголовно-процессуального законодательства судом, прокурором, следователем, органом дознания или дознавателем в ходе уголовного судопроизводства согласно ч. 3 ст. 7 УПК РФ влечет за собой признание недопустимыми полученных таким путем доказательств.
- *Принцип осуществления правосудия по уголовному делу только судом*. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе, как по приговору суда и в порядке, установленном УПК РФ. Подсудимый не может быть лишен права на рассмотрение его уголовного дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено (ст. 8 УПК РФ).
- *Принцип уважения чести и достоинства личности* — запрещение осуществления действий и принятия решений, унижающих честь участника уголовного судопроизводства, а также обращения, унижающего его человеческое достоинство либо создающего опасность для его жизни и здоровья. Никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому

¹ Лупинская П. А. Уголовно-процессуальное право. Учебник / П. А. Лупинская. — М.: Юристъ, 2009. — С. 25.

жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению (ст. 9 УПК РФ).

- *Принцип неприкосновенности личности, означающий, что никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований, предусмотренных УПК РФ. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 ч. Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишеного свободы, а также незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар либо содержащегося под стражей свыше указанного срока. Лицо, в отношении которого в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, а также лицо, которое задержано по подозрению в совершении преступления, должно содержаться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью (ст. 10 УПК РФ).*
- *Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, возлагающий на суд, прокурора, следователя и дознавателя обязанность разьяснять другим участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав. При наличии достаточных данных о том, что участником уголовного судопроизводства, а также их родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями, суд, прокурор, следственные органы и органы дознания обязаны принять в отношении указанных лиц меры безопасности, предусмотренные законодательством РФ. Вред, причиненный лицу в результате нарушения его прав и свобод судом, а также должностными лицами, осуществляющими уголовное преследование, подлежит возмещению (ст. 11 УПК РФ).*
- *Принцип неприкосновенности жилища, означающий, что его осмотр может производиться только с согласия проживающих в жилище лиц или на основании судебного решения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 165 УПК РФ (исключительные случаи, когда производство осмотра не терпит отлагательства). Обыск и выемка в жилище производятся также только на основании судебного решения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 165 УПК РФ (ст. 12 УПК РФ).*

- *Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, которая может быть ограничена только судебным решением. Наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров, получение информации о соединениях между абонентами или абонентскими устройствами также могут производиться только на основании судебного решения (ст. 13 УПК РФ).*
- *Принцип презумпции невиновности, означающий, что обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном УПК РФ порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. При этом подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения. Неустраняемые сомнения в виновности обвиняемого толкуются в его пользу. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях (ст. 14 УПК РФ).*
- *Принцип состязательности сторон уголовного судопроизводства, при котором функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. При этом суд не является органом уголовного преследования и не выступает на стороне обвинения или защиты. Он создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом (ст. 15 УПК РФ).*
- *Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту, осуществляемую как лично, так и с помощью защитника или законного представителя. В случаях, предусмотренных УПК РФ, обязательное участие защитника или законного представителя подозреваемого или обвиняемого обеспечивается должностными лицами, осуществляющими производство по уголовному делу. Суд, прокурор, следователь и дознаватель должны также разъяснить подозреваемому и обвиняемому их права и обеспечить им возможность защищаться всеми не запрещенными УПК РФ способами и средствами (ст. 16 УПК РФ).*

- *Принцип свободы оценки доказательств*, подразумевающий их оценку судьей, присяжными заседателями, прокурором, следователем и дознавателем по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью. Никакие доказательства не имеют заранее установленной силы (ст. 17 УПК РФ).
- *Принцип языка уголовного судопроизводства* требует ведения уголовного судопроизводства на русском языке, а также на государственных языках входящих в Российскую Федерацию республик. Исключением является производство по уголовным делам в Верховном Суде РФ и в военных судах, осуществляемое исключительно на русском языке. Участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, принести жалобы, ознакомиться с материалами уголовного дела и выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика. Подлежащие обязательному вручению участникам уголовного судопроизводства следственные и судебные документы должны быть переведены на родной язык соответствующего участника уголовного судопроизводства или на иной язык, которым он владеет (ст. 18 УПК РФ).
- *Право на обжалование процессуальных действий и решений* суда, прокурора, следственного органа и органа дознания. За каждым осужденным признается право на пересмотр приговора вышестоящим судом (ст. 19 УПК РФ).

Производство по делу (его движение) проходит определенные этапы (части), именуемые стадиями уголовного процесса.

Стадии уголовного процесса представляют собой взаимосвязанные, относительно самостоятельные части процесса, отделенные друг от друга итоговыми процессуальными решениями и характеристизирующиеся задачами (вытекающими из назначения уголовного судопроизводства), органами и лицами, участвующими в производстве по делу, порядком (формой) процессуальной деятельности (процессуальной процедурой), а также характером уголовно-процессуальных отношений. Стадии уголовного процесса сменяют друг друга в строгой последовательности, при этом на каждой последующей стадии прове-

ряются результаты предыдущей или решаются присущие только этой стадии вопросы¹.

Совокупность стадий, связанных между собой общим назначением и принципами судопроизводства, образует *систему уголовного процесса*. В структуре УПК РФ выделено досудебное производство (часть вторая) и судебное производство (часть третья).

Досудебное производство включает стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования.

Возбуждение уголовного дела представляет собой первоначальную стадию уголовного процесса, в которой полномочные органы государства и должностные лица при наличии к тому повода (заявление, явка с повинной) устанавливают наличие или отсутствие оснований для начала производства по делу. Решение о возбуждении уголовного дела приводит в движение процедуру уголовного процесса, образуя правовую основу для выполнения процессуальных действий в последующих стадиях. Возбуждение уголовного дела является обязательной стадией для дел публичного, частно-публичного и частного обвинения, имея для каждого из них свои особенности.

Предварительное расследование производится по возбужденному уголовному делу и проходит в форме следствия или дознания, где собираются, закрепляются, проверяются и оцениваются доказательства с целью установить наличие или отсутствие события преступления, лица, виновных в его совершении, характер и размер ущерба, причиненного преступлением, и иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Выводы предварительного расследования по всем обстоятельствам уголовного дела носят для суда предварительный характер, являясь версией обвинения, выраженной в обвинительном заключении, которую суд должен проверить в условиях непосредственного исследования доказательств, на основе равноправия сторон и их состязательности.

Предварительное расследование производится по подавляющему большинству уголовных дел. Лишь в случаях, исчерпывающим образом указанных в законе, не требуется производства предварительного расследования (например, по делам частного обвинения).

Стадия предварительного расследования может заканчиваться прекращением уголовного дела и (или) уголовного преследования, направлением уголовного дела в суд с обвинительным заключением или

¹ Лупинская П. А. Уголовно-процессуальное право: Учебник / П. А. Лупинская. — М.: Юрист, 2009. — С. 26–27.

обвинительным актом, направлением дела в суд для производства о применении принудительных мер медицинского характера.

Судебное производство включает в себя следующие стадии: производство в суде первой инстанции, производство в вышестоящих судах, проверяющих законность и обоснованность вынесенных судебных решений, а также действия и решения суда по исполнению приговора.

Производство в суде первой инстанции начинается с *общего порядка подготовки к судебному заседанию* (гл. 33 УПК РФ) или *предварительного слушания* (гл. 34 УПК РФ). На этой стадии судья может принять одно из следующих решений: 1) о направлении дела по подсудности; 2) возвращении дела прокурору; 3) приостановлении производства; 4) прекращении уголовного дела; 5) назначении судебного заседания; 6) отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление; 7) выделение или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство в случае, предусмотренном ч. 2 ст. 325 УПК РФ (при отказе одного или нескольких подсудимых от суда с участием присяжных заседателей), и о назначении судебного заседания (ст. 236 УПК РФ).

Судья, знакомясь с делом, единолично выясняет, имеются ли в деле фактические и юридические основания для рассмотрения его в судебном заседании, и в случае наличия таких оснований производит необходимые подготовительные действия к судебному заседанию (ст. 231 УПК РФ) или назначает предварительное слушание (п. 2 ч. 1 ст. 227 УПК РФ).

При наличии ходатайств сторон или по собственной инициативе судья назначает *предварительное слушание*, где с участием сторон решается ряд вопросов, обеспечивающих законность судебного разбирательства. По итогам предварительного слушания судья принимает одно из решений, предусмотренных ст. 236 УПК РФ.

Важнейшей судебной стадией является *судебное разбирательство в суде первой инстанции*, где происходит рассмотрение и разрешение дела по существу (гл. 35–39 УПК РФ). Судебное разбирательство завершается постановлением оправдательного или обвинительного приговора, но в нем могут быть приняты и другие решения (например, о прекращении уголовного дела). Также в судебном заседании рассматривается и решается вопрос о применении принудительных мер медицинского характера.

В УПК предусмотрен особый порядок судебного разбирательства при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, то есть соглашения обвиняемого с предъявленным ему обвинением (гл. 40 УПК РФ).

Производство в суде второй инстанции происходит в порядке апелляционного и кассационного обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу (гл. 43 УПК РФ).

Стадия исполнения приговора, определения и постановления суда, вступивших в законную силу, включает обращение судом к исполнению вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда и производство по рассмотрению и разрешению судом вопросов, связанных с исполнением приговора (гл. 46 УПК РФ).

Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда возможен при производстве в надзорной инстанции и при возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (гл. 48 и 49 УПК РФ).

В зависимости от того, какие задачи стоят перед уголовным процессом, как определены полномочия и функции государственных органов, ведущих процесс, насколько в процессе представлены и защищены права человека, потерпевшего от преступления или обвиняемого в преступлении, какова система доказательств, на ком лежит обязанность доказывания вины, какие решения может принять суд по делу, различают **типы (формы) уголовного процесса**, возникшие в разные исторические периоды в разных государствах. К основным формам уголовного процесса относятся: *частно-исковой — обвинительный, розыскной (инквизиционный), состязательный и смешанный*.

- *Обвинительный тип уголовного процесса*, характерный для раннего Средневековья (V–XI вв.), отражен в так называемых «варварских правдах» (лаг. *leges barbarorum*) — Вестготской, Салической, Саксонской, Русской и др. Уголовное преследование при этом типе процесса возбуждалось по жалобе потерпевшего, который собирал доказательства и сам должен был позаботиться о доставлении обвиняемого в суд. Судебное разбирательство было состязательным и гласным. Дело решалось на основе представленных сторонами доказательств. Суд только следил за состязанием сторон, выступив свидетелем и в своем решении констатировал исход состязания. Система доказательств представляла собой совокупность «очистительных» присяг, поединков и ордалий (судебных испытаний). Победитель в судебном поединке или испытании считался правым.

- *Розыскной (инквизиционный) процесс* характерен для эпохи позднего Средневековья, когда усиление государственной власти привело к развитию взгляда на преступление не как на обиду, нанесенную частному лицу или группе граждан, а как на посягательство, направленное против власти и установленного ею порядка, и, как следствие, утверждению в уголовном процессе публичного начала, при котором установление виновного в преступлении берет на себя государство, защищая этим свои интересы. Основными чертами розыскного процесса были: а) отсутствие у обвиняемого прав и возможности состязания с обвинителем; б) слияние в одном лице функций обвинителя и судьи; в) доминирование теории формальных доказательств, согласно которой решающее значение для осуждения имело признание подсудимым своей вины, полученное в результате пыток, что означало установление истины по делу; г) негласный, тайный и письменный характер следствия и судебного разбирательства; д) обвинительный уклон розыскного процесса, который знал три вида приговоров: обвинительный, оправдательный и оставление в подозрении при недостаточности улик для осуждения (правило о толковании сомнений в пользу обвиняемого не действовало). Примерами розыскного процесса в Европе были Уголовно-судебное уложение Карла V, принятое в 1532 г. (известное как Каролина, от лат. *Constitutio Criminalis Carolina*), а в России — Соборное уложение царя Алексея Михайловича 1649 г.

- Возникновение *состязательного процесса* связано с буржуазными революциями XVIII—XIX вв. и демократизацией европейского и американского обществ. Этому типу процесса были свойственны: а) состязательный, гласный и устный характер судебного разбирательства; б) процессуальное разделение функций обвинения, защиты и разрешения дела; в) презумпция невиновности обвиняемого до тех пор, пока его вина не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда (при этом обвиняемый не доказывает свою невиновность, бремя доказывания его вины лежит на обвинителе, который должен убедить суд представленными им доказательствами в виновности обвиняемого); г) доминирование начала государственного обвинения при сохранении элементов частного обвинения; д) новая концепция доказывания, при которой главным элементом становится оценка доказательств по внутреннему убеждению; е) появление суда присяжных. Состязательный уголовный процесс наиболее четко выражен в странах

англо-саксонской системы права (Великобритания, США, Канада и др.) и особенно ярко проявляется при рассмотрении дел судом присяжных.

- В *смешанном уголовном процессе* совмещаются элементы розыскного и состязательного процессов. Для этого типа процесса характерны: а) соединение предварительного, досудебного производства, проводимого по правилам розыскного процесса (решающая роль следователя, прокурора, возможность по их решению применить принудительные меры к подозреваемому, обвиняемому, ограничение прав обвиняемого на защиту и др.), и судебного разбирательства, проводимого на началах разделения процессуальных функций и процессуального равенства сторон и состязательности; б) самостоятельная роль в процессе судьи, наделенного дискреционными правами, который может принимать по своему усмотрению решения об истребовании и исследовании доказательств, помимо представленных сторонами, а также не связан при вынесении решения позицией, занятой, например, стороной обвинения. Такое построение уголовного процесса характерно для Германии (германский Уголовно-процессуальный кодекс 1877 г.), Франции (Уголовно-процессуальный кодекс Наполеона 1808 г.) и России (Судебные уставы 1864 г., УПК РСФСР 1922 и 1960 г. с последующими изменениями).

8.1.2. Уголовно-процессуальное право и уголовно-процессуальный закон

Уголовно-процессуальное право представляет собой *отрасль права, регуливающую деятельность по расследованию, рассмотрению и решению уголовных дел.*

Предметом уголовно-процессуального права выступают *правила правовой процедуры, в которой реализуется назначение уголовного судопроизводства.* Уголовно-процессуальное право содержит нормы, выражающие назначение и принципы уголовного процесса, права и гарантии их реализации для всех субъектов уголовно-процессуальной деятельности, устанавливает систему стадий уголовного судопроизводства,

1 Подробнее о сравнительно-правовом исследовании национальных моделей современного уголовного процесса см.: *Стойко Н. Г.* Уголовный процесс западных государств и России: сравнительное теоретико-правовое исследование англо-американской и романо-германской правовых систем: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Н. Г. Стойко. — СПб.: СПбГУ, 2007. — 56 с.

порядок производства на каждой из них и каждого процессуального действия, основания и порядок принятия решений по уголовному делу.

Для уголовно-процессуального права характерен *разрешительный метод правового регулирования*, допускающий только те действия и решения, которые разрешены в уголовно-процессуальном законе, и только в том порядке, который установлен этим законом.

Термин **«уголовно-процессуальный закон»** обозначает *нормативно-правовые акты, закрепляющие уголовно-процессуальные нормы*. Поскольку в сфере уголовного судопроизводства могут быть ограничены конституционные права и свободы человека и гражданина, нормы уголовно-процессуального права могут содержать только в федеральных законах.

Актом высшей юридической силы, имеющим прямое действие и применяемым на всей территории России, является *Конституция Российской Федерации*. Ее нормы в уголовном процессе могут применяться непосредственно как нормативные акты высшей юридической силы.

Основным источником уголовно-процессуального права является *Уголовно-процессуальный кодекс РФ*, специально предназначенный для регулирования уголовно-процессуальных отношений. УПК РФ состоит из 6 частей («Общие положения», «Досудебное производство», «Судебное производство», «Особый порядок уголовного судопроизводства», «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства», «Бланки процессуальных документов»), 19 разделов, 56 глав и 474 статей.

В действующем УПК проведено четкое и последовательное разделение процессуальных функций суда и сторон уголовного судопроизводства. Функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на одного и того же субъекта. Суд занимает в уголовном процессе особое место как орган судебной власти, на который возложена обязанность разрешения дела, не выходя при этом на стороне обвинения или защиты. В связи с этим суд, в частности, лишен права возвращать прокурору уголовное дело для дополнительного расследования.

Уголовное судопроизводство по действующему УПК РФ относится к так называемому смешанному процессу, поскольку в *досудебном производстве* главенствующая роль принадлежит государственным органам и должностным лицам, наделенным полномочиями по проведению следственных и иных процессуальных действий и обладающим правом на применение мер процессуального принуждения. Участники про-

цесса со стороны защиты не наделены равными со стороны обвинения процессуальными правами по сборанию доказательств, удовлетворение их ходатайств о проведении следственных действий или участия в них зависит от решения должностных лиц, ведущих расследование. Напротив, *судебное разбирательство* основывается на принципе равенства сторон и состязательности, где стороны обвинения и защиты обладают равными правами на предоставление доказательств, участие в их исследовании, заявление ходатайств суду и др.

Для правильного понимания и применения норм УПК РФ важное значение имеют также *нормы других федеральных законов: федеральных конституционных законов «О Конституционном Суде Российской Федерации», «О судебной системе Российской Федерации», Уголовного кодекса РФ, федеральных законов от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.) «О полиции», «О прокуратуре Российской Федерации», от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г.) «Об оперативно-розыскной деятельности», от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ (ред. от 21 ноября 2011 г.) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», закона РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 (ред. от 8 июня 2012 г.) «О статусе судей в Российской Федерации» и др.*

8.1.3. Уголовное преследование

Уголовное преследование представляет собой *процессуальную деятельность, осуществляемую стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления*.

Согласно ст. 20 УПК РФ в зависимости от характера и тяжести совершеного преступления уголовное преследование осуществляется в *публичном, частно-публичном и частном порядке*.

- Уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью) и ч. 1 ст. 116 (побои) УК РФ, считаются *уголовными делами частного обвинения*, возбуждаются не иначе, как по заявлению потерпевшего, его законного представителя, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 настоящей статьи, и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. Примирение допускается до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

- *Уголовными делами частного-публичного обвинения* считаются дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 131 (изнасилование), ч. 1 ст. 132 (насильственные действия сексуального характера),

ч. 1 ст. 137 (нарушение неприкосновенности частной жизни), ч. 1 ст. 138 (нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений), ч. 1 ст. 139 (нарушение неприкосновенности жилища), ч. 1 ст. 145 (необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до 3 лет), ч. 1 ст. 146 (нарушение авторских и смежных прав), ч. 1 ст. 147 (нарушение патентных и смежных прав) УК РФ. Они возбуждаются также только по заявлению потерпевшего или его законного представителя, но, в отличие от дел частного обвинения, не могут быть прекращены в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым (исключение составляют случаи, предусмотренные ст. 25 УПК РФ).

Руководитель следственного органа, следователь, а также с согласия прокурора дознаватель могут возбудить уголовное дело о лобном преступлении по делам частного и лично-публичного обвинения при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы. К иным причинам относится также случай совершения преступления неизвестным лицом.

- Все остальные уголовные дела считаются *уголовными делами публичного обвинения*.

Уголовное преследование от имени государства по уголовным делам публичного и лично-публичного обвинения осуществляют прокурор, а также следователь и дознаватель, которые в каждом случае обнаружения признаков преступления должны принять предусмотренные УПК РФ меры по установлению события преступления и избличению лиц, виновных в их совершении. При этом прокурор вправе после возбуждения уголовного дела заключить с подозреваемым или обвиняемым досудебное соглашение о сотрудничестве.

Потерпевший и его представители вправе участвовать в уголовном преследовании обвиняемого, а по уголовным делам частного обвинения также выдвигать и поддерживать обвинение в порядке, установленном УПК РФ. Относительно преступлений, предусмотренных гл. 23 УК РФ (преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях), если они причинили вред интересам исключительно данной организации, не являющейся государственным или муниципальным

предприятием, и не затронули интересы других организаций, граждан, общества или государства, уголовное дело может быть возбуждено по заявлению руководителя данной организации или с его согласия.

8.1.4. Доказательство и доказывание в уголовном процессе

Доказательствам и доказыванию в действующем УПК РФ посвящен разд. III.

В соответствии со ст. 73 УПК РФ при производстве по уголовному делу **подлежат доказыванию**: событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния, смягчающие или отягчающие наказание, а также влекущие за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания; обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходом или от этого имущества либо использовалось или предназначалось в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества. Подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. В качестве доказательств согласно ч. 2 ст. 74 УПК РФ допускаются:

- показания подозреваемого и обвиняемого;
- показания потерпевшего и свидетеля;
- заключения и показания эксперта и специалиста;
- вещественные доказательства, то есть любые предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления; на которые были направлены преступные действия; деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления; иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела (ст. 81 УПК РФ);

- протоколы следственных и судебных действий (ст. 83 УПК РФ);
- иные документы, содержащие сведения, которые зафиксированы как в письменном, так и в ином виде, — материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи, носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном ст. 86 УПК РФ.

Доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ, являются недопустимыми. Они не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания по уголовному делу. К недопустимым доказательствам относятся:

- показания подозреваемого или обвиняемого, данные в ходе судебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и неподтвержденные подозреваемым или обвиняемым в суде;
- показания потерпевшего или свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности;
- иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ.

Доказывание согласно ст. 85 УПК РФ состоит в *сборе, проверке и оценке доказательств в целях установления обстоятельств, предусмотренных ст. 73 УПК РФ*.

Собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий. Подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Проверка доказательств производится дознавателем, следователем, прокурором, судом путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получения иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство. Каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения *относимости, допустимости, достоверности, а все доказательства в совокупности — достаточности для разрешения уголовного дела*. В процессе доказывания запрещается использование результатов оперативно-розыскной деятельности, если они не отвечают

требованиям, предъявляемым к доказательствам УПК РФ. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором либо иным вступившим в законную силу решением суда, принятым в рамках гражданского, арбитражного или административного судопроизводства, признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки, образуя так называемую *преюдицию* (ст. 90 УПК РФ)¹.

8.2. Участники уголовного судопроизводства

8.2.1. Понятие и виды участников уголовного судопроизводства

Участниками уголовного судопроизводства являются субъекты, наделенные полномочиями для выполнения назначения уголовного судопроизводства (суд, судья, прокурор, следователь и др.), *защищающие в судопроизводстве свои или представляемые права и законные интересы* (подозреваемый, обвиняемый, защитник, представитель), *а также помогающие в совершении процессуальных действий или удостоверяющие их* (специалист, эксперт, понятый и др.).

Таким образом, в уголовном процессе выделяют четыре группы участников (первые три из которых являются основными):

- суд (гл. 5 УПК РФ);
- участники со стороны обвинения (гл. 6 УПК РФ);
- участники со стороны защиты (гл. 7 УПК РФ);
- иные субъекты, помогающие в совершении процессуальных действий или удостоверяющие их (гл. 8 УПК РФ).

8.2.2. Суд

В уголовном судопроизводстве суд занимает исключительное положение, осуществляя функции разрешения дела и судебного контроля.

Функция разрешения уголовного дела, то есть правомочие по разрешению спора между обвинением и защитой, выполняется судом путем рассмотрения и разрешения в судебном заседании уголовных дел,

¹ О логике доказывания в уголовном процессе см.: Руденко А. В. Содержательная логика доказывания: диалектические и формально-логические основы (уголовно-процессуальное и криминалистическое исследование). Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. В. Руденко. — Краснодар: КубГУ, 2011. — 64 с.

поступивших с обвинительным заключением (актом) от органов исполнительной власти.

Функция судебного контроля обязывает суд выступать арбитром в споре между гражданином (участвующим в процессе на стороне защиты или обвинения или относящимся к числу иных участников процесса), который считает, что его конституционные права нарушены, и должностными лицами и органами, ведущими уголовный процесс, и проверять законность действий (бездействия) и решений последних¹.

Полномочия суда, сформулированные в ст. 29 УПК РФ, включают в себя:

- признание лица виновным в совершении преступления и назначение ему наказания;
- применение к лицу принудительных мер воспитательного воздействия или медицинского характера;
- отмену или изменение решения, принятого нижестоящим судом;
- принятие решений об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога, продлении срока содержания под стражей, помещении подозреваемого или обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства судебной экспертизы;
- санкционирование производства осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, производства обыска или выемки в жилище, выемки заложной или сданной на хранение в ломбард вещи, выемки предметов и документов, содержащих охраняемую федеральным законом тайну, а также информацию о вкладах и счетах граждан в кредитных организациях, производства личного обыска (за исключением случаев, предусмотренных ст. 93 УПК РФ), наложение ареста на корреспонденцию, разрешение на ее осмотр и выемку в учреждениях связи, ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в кредитных организациях; санкционирование контроля и записи телефонных и иных переговоров, а также получения информации о соединениях между абонентами или абонентскими устройствами;

¹ Лутинская П. А. Уголовно-процессуальное право: Учебник / П. А. Лутинская. — М.: Юрист, 2009. — С. 104.

- принятие решений о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности;

- принятие решений о возмещении имущественного вреда, а также о реализации или уничтожении вещественных доказательств.

В ходе досудебного производства суд также правомочен рассматривать жалобы на действия (бездействие) и решения прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя в случаях и порядке, предусмотренных ст. 125 УПК РФ. При выявлении в ходе судебного рассмотрения уголовного дела обстоятельств, способствовавших совершению преступления, нарушению прав и свобод граждан, а также других нарушений закона, допущенных при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении уголовного дела нижестоящим судом, суд вправе вынести частное определение или постановление в адрес соответствующих организаций и должностных лиц с требованием принятия необходимых мер.

Состав суда, рассматривающего уголовные дела, определен ст. 30 УПК РФ. По первой инстанции рассмотрение судом уголовных дел может осуществляться в следующем составе: один судья федерального суда общей юрисдикции; судья федерального суда общей юрисдикции и коллегия из 12 присяжных заседателей, коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции; мировой судья. Рассмотрение уголовных дел в апелляционном порядке осуществляется судьей районного суда единолично. Рассмотрение уголовных дел в кассационном порядке осуществляется судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции, а в порядке надзора — в составе не менее трех судей федерального суда общей юрисдикции.

Подсудность уголовных дел судам общей юрисдикции (включая военные суды) определена ст. 31 УПК РФ.

По общему правилу уголовное дело *подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления*. Если преступление было начато в месте, на которое распространяется юрисдикция одного суда, а окончено в месте, на которое распространяется юрисдикция другого суда, то уголовное дело будет подсудно суду по месту окончания преступления. Если преступление совершено в разных местах, уголовное дело будет рассматриваться судом, юрисдикция которого распространяется на то место, где было совершено большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или совершено наиболее тяжкое из них. В случае обвинения одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, уголовные дела о которых подсудны судам

разных уровней, уголовное дело обо всех преступлениях рассматривается вышестоящим судом (ст. 32 УПК РФ).

8.2.3. Участники уголовного процесса со стороны обвинения

К участникам уголовного процесса со стороны обвинения относятся: *прокурор, следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, а также представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя.*

Прокурор является *должностным лицом, уполномоченным осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия.*

Согласно ч. 2 ст. 37 УПК РФ в ходе досудебного производства по уголовному делу прокурор уполномочен:

- давать дознавателю письменные указания о направлении расследования и производстве процессуальных действий, а также согласие на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, допускаемого только на основании судебного решения;
- разрешать отводы, заявленные дознавателю, а также его самоотводы, отстранять дознавателя от дальнейшего производства расследования, изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю с обязательным указанием оснований такой передачи;
- истребовать и проверять законность и обоснованность решений следователя или руководителя следственного органа об отказе в возбуждении, приостановлении или прекращении уголовного дела; изымать любое уголовное дело или любые материалы проверки сообщения о преступлении у органа предварительного расследования и передавать их следователю Следственного комитета РФ с обязательным указанием оснований такой передачи;
- утверждать постановление дознавателя о прекращении производства по уголовному делу;
- отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора, а также дознавателя;
- утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт по уголовному делу;

- возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного расследования, об изменении объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или для пересоставления обвинительного заключения или обвинительного акта и устранения выявленных недостатков;
- участвовать в судебных заседаниях при рассмотрении вопросов об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, о продлении срока содержания под стражей либо об отмене или изменении данной меры пресечения, а также при рассмотрении ходатайств о производстве иных процессуальных действий, допускаясь только на основании судебного решения, и при рассмотрении в судебном порядке жалоб;
- осуществлять иные полномочия, предоставленные УПК РФ.

Прокурору по его мотивированному запросу предоставляется возможность ознакомиться с материалами находящегося в производстве уголовного дела.

Следователь является *должностным лицом, уполномоченным осуществлять предварительное следствие по уголовному делу.* В соответствии со ст. 38 УПК РФ он уполномочен:

- возбуждать уголовное дело, а также принимать его к своему производству или передавать руководителю следственного органа для направления по подследственности;
- самостоятельно направлять ход расследования, принимать решение о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда требуется получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа;
- давать органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий (ОРМ), производстве отдельных следственных действий, исполнении постановлений о задержании, приводе, аресте, производстве иных процессуальных действий, а также получать согласие при их осуществлении;
- обжаловать с согласия руководителя следственного органа решение прокурора об отмене постановления о возбуждении уголовного дела, о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления

обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков;

- осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

В случае несогласия с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, следователь обязан представить свои письменные возражения руководителю следственного органа, который информирует об этом прокурора¹.

Полномочия **руководителя следственного органа**, сформулированные в ст. 39 УПК РФ, включают в себя:

- поручение производства предварительного следствия следователю либо нескольким следователям, а также изъятие у следователя уголовного дело и его передачу другому следователю с обязательным указанием оснований такой передачи, создание следственной группы, изменение ее состава либо принятие уголовного дела к своему производству;
- проверку материалов проверки сообщения о преступлении или материалов уголовного дела, отмену незаконных или необоснованных постановлений следователя;
- дачу указаний следователю о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, привлечении лица в качестве обвиняемого, об избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения, рассмотрение сообщений о преступлении и участие в их проверке;
- дачу согласия следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, продлении, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, допускаемого только на основании судебного решения;
- разрешение отводов и самоотводов следователя, а также его отстранение от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований УПК РФ;
- отмену незаконных или необоснованных постановлений нижестоящего руководителя следственного органа;

¹ Подробнее о механизме реализации полномочий следователя см.: *Шумилин С. Ф.* Теоретические основы и прикладные проблемы механизма реализации полномочий следователя в уголовном судопроизводстве: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / С. Ф. Шумилин. — Воронеж: ВоронежГУ, 2010. — 42 с.

- продление срока предварительного расследования;
- утверждение постановления следователя о прекращении производства по уголовному делу;
- возвращение уголовного дела следователю с указаниями о производстве дополнительного расследования и др.

Руководитель следственного органа вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ, принять уголовное дело к своему производству и произвести предварительное следствие в полном объеме, обладая при этом полномочиями следователя или руководителя следственной группы. Указания руководителя следственного органа по уголовному делу обязательны для исполнения следователем. Следователь может обжаловать указания руководителя следственного органа вышестоящему руководителю. При этом обжалование указаний не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, когда указания касаются изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю, привлечения лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, объема обвинения, избрания меры пресечения, производства следственных действий, которые допускаются только по судебному решению, а также направления дела в суд или его прекращения.

Полномочия **органов дознания** согласно ч. 2 ст. 40 УПК РФ включают в себя проведение дознания по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, — в порядке, установленном гл. 32 УПК РФ; выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, — в порядке, установленном ст. 157 УПК РФ; а также осуществление иных предусмотренных УПК РФ полномочий.

К органам дознания относятся: органы исполнительной власти, наделенные полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности (ОРД); органы Федеральной службы судебных приставов; командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов; а также органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы. Возбуждение уголовного дела в порядке ст. 146 УПК РФ и выполнение неотложных следственных действий возлагаются также на капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, руководителей удаленных геологоразведочных партий и зимовок, глав дипломатических представительств и консульских учреждений РФ — по уголовным делам о преступлениях, совершенных соответственно на данных судах,

в местах нахождения данных партий и зимовок, а также в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Полномочия **начальника подразделения дознания** по отношению к находящимся в его подчинении дознавателям включают в себя следующие права:

- поручать дознавателю проверку сообщения о преступлении, принятие по нему решения в порядке, установленном ст. 145 УПК РФ, выполнение неотложных следственных действий либо производство дознания по уголовному делу;
- изымать уголовное дело у дознавателя и передавать его другому дознавателю с обязательным указанием оснований такой передачи;
- отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства дознания по уголовному делу;
- вносить прокурору ходатайство об отмене незаконных или необоснованных постановлений дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела.

Начальник подразделения дознания вправе возбудить уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ, принять уголовное дело к своему производству и произвести дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя, а в случаях, если для расследования уголовного дела была создана группа дознавателей, — полномочиями руководителя этой группы. Начальник подразделения дознания вправе проверять материалы уголовного дела и давать дознавателю указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения.

Указания начальника подразделения дознания по уголовному делу обязательны для исполнения дознавателем, но могут быть обжалованы им вышестоящему начальнику органа дознания или прокурору. При этом обжалование указаний не приостанавливает их исполнения.

Дознаватель, то есть *должностное лицо органа дознания, правомочное либо уполномоченное осуществлять предварительное расследование в форме дознания*, согласно ч. 3 ст. 41 УПК РФ самостоятельно производит следственные и иные процессуальные действия и принимает процессуальные решения, за исключением случаев, когда на это требуются согласие начальника органа дознания, прокурора или судебного решения; а также осуществляет иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Потерпевшим является *физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации*. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда.

Правомочия потерпевшего согласно ч. 2 ст. 42 УПК РФ включают в себя следующие права: знать о предъявленном обвиняемому обвинении; давать показания; отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (супруги) и других близких родственников; представлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; бесплатно пользоваться помощью переводчика; иметь представителя; участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя; знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания; знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 198 УПК РФ; знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, делать из них выписки, снимать копии; получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении уголовного дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй кассационной и надзорной инстанций; выступать в судебных прениях; поддерживать обвинение; ознакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; принести жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; обжаловать приговор, определение, постановление суда; знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения; ходатайствовать о применении мер безопасности в соответствии с ч. 3 ст. 11 УПК РФ; осуществлять иные полномочия.

Потерпевшему обеспечивается возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением, а также расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя, согласно требованиям ст. 131 УПК РФ. По иску потерпевшего о возмещении в денежном выражении причиненного ему морального вреда размер возмещения определяется судом

при рассмотрении уголовного дела или в порядке гражданского судебного производства.

Потерпевший не вправе: уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя и в суд; давать заведомо ложные показания или отказываться от дачи показаний; разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден.

Частным обвинителем согласно ст. 43 УПК РФ является *лицо, по давшему заявление в суд по уголовному делу частного обвинения в порядке, установленном ст. 318 УПК РФ, и поддерживающее обвинение в суде*. Частный обвинитель наделяется правами, предусмотренными ч. 4, 5 и 6 ст. 246 УПК РФ.

Гражданским истцом согласно ст. 44 УПК РФ является *физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением*. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины. Отказ от гражданского иска может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Отказ от гражданского иска влечет за собой прекращение производства по нему.

Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, — также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

8.2.4. Участники уголовного процесса со стороны защиты

Участниками уголовного процесса со стороны защиты являются *подозреваемый, обвиняемый, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, защитник, гражданский ответчик и его представитель*.

Подозреваемым согласно ч. 1 ст. 46 УПК РФ является *лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, либо которое задержано в соответствии со ст. 91 и 92 УПК РФ, либо к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ, либо которое уведомлено о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ*. Подозреваемый, который задержан в порядке, установленном ст. 91 УПК РФ, должен быть допрошен не позднее 24 ч с момента его фактического задержания.

Подозреваемый вправе: *знать, в чем он подозревается, и получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения; давать объяснения и показания по поводу имеющегося в отношении его подозрения либо отказаться от дачи объяснений и показаний; пользоваться помощью защитника и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого; представлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет; пользоваться помощью переводчика бесплатно; знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания; участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, ходатайству его защитника либо законного представителя; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя и дознавателя; защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ*.

Обвиняемым согласно ст. 47 УПК РФ признается *лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого либо вынесен обвинительный акт*. При этом обвиняемый, по уголовному делу которого назначено судебное разбирательство, именуется *подсудимым*. Обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, именуется *осужденным*. Обвиняемый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор, является *оправданным*.

Обвиняемый вправе защищать свои права и законные интересы и иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите. Он вправе: *знать, в чем он обвиняется; получить копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, копию постановления о применении к нему меры пресечения, копию обвинительного заключения или обвинительного акта; возражать против обвинения, давать показания*

по предъявленному ему обвинению либо отказаться от дачи показаний; представлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности; участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, знакомиться с протоколами этих действий и подавать на них замечания; знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы, ставить вопросы эксперту и знакомиться с заключением эксперта; знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, делать из него выписки в любом объеме; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и принимать участие в их рассмотрении судом; возражать против прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 27 УПК РФ; участвовать в судебном разбирательстве своего уголовного дела в судах первой, второй кассационной и надзорной инстанций; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; обжаловать приговор, определение, постановление суда и получать копии обжалуемых решений; защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ.

По уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их **законные представители**.

Защитником согласно ч. 1 ст. 49 УПК РФ является *лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу*. В качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда наряду с адвокатом в качестве защитника могут быть допущены один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого. Подозреваемый, обвиняемый вправе пригласить несколько защитников. По просьбе подозреваемого, обвиняемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом.

Согласно ст. 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве является обязательным в следующих случаях: если подозреваемый или обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ; если подозреваемый или обвиняемый является несовершеннолетним, не может в силу физических или пси-

хических недостатков самостоятельно осуществлять свое право на защиту либо не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу; если судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ; если лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; если уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; если обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 УПК РФ.

Подозреваемый или обвиняемый вправе в любой момент производства по уголовному делу отказать от помощи защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ от защитника заявляется в письменном виде. При этом отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя и суда. Он не лишает подозреваемого или обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Допуск защитника не влечет за собой повторения процессуальных действий, которые к этому моменту уже были произведены.

Полномочия защитника, сформулированные в ст. 53 УПК РФ, заключаются в следующем: иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания; собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи; привлекать специалиста; присутствовать при предъявлении обвинения; участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника; знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, делать из них выписки, снимать копии; заявлять ходатайства и отводы; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты.

Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может ответить вопросы защитника, но обязан занести ответные вопросы в протокол.

В качестве **гражданского ответчика** в соответствии со ст. 54 УПК РФ может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с ГК РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением. О привлечении физического или юридического лица в качестве гражданского ответчика дознаватель, следователь или судья выносят постановление, а суд — определение.

Гражданский ответчик вправе: знать суть искомых требований и обстоятельства, на которых они основаны; возражать против предъявленного гражданского иска; давать объяснения и показания по существу предъявленного иска; отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (супруги) и других близких родственников; давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика бесплатно; иметь представителя; собирать и представлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; знакомиться по окончании предварительного расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному гражданскому иску, и делать из него выписки, снимать копии; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй кассационной и надзорной инстанций; выступать в судебных прениях; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие в их рассмотрении судом; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; обжаловать приговор, определение или постановление суда в части, касающейся гражданского иска, и участвовать в рассмотрении жалобы вышестоящим судом; знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения, если они затрагивают его интересы.

Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, — также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. По определению суда или постановлению

судьи, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданина-ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

8.2.5. Иные участники уголовного судопроизводства

К иным участникам уголовного судопроизводства относятся *свидетель, эксперт, специалист, переводчик и понятой*.

Свидетелем является *лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний*. Не подлежат допросу в качестве свидетелей: судья и присяжный заседатель — об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу; адвокат и защитник подозреваемого, обвиняемого — об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием; священнослужитель — об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Свидетель вправе: отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников; давать показания на родном языке или языке, которым он владеет; бесплатно пользоваться помощью переводчика; заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе; заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; являться на допрос с адвокатом; ходатайствовать о применении мер безопасности. Свидетель не может быть принудительно подвергнут судебной экспертизе или освидетельствованию, за исключением случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 179 УПК РФ.

Экспертом является *лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном УПК РФ, для производства судебной экспертизы и дачи заключения*.

Эксперт вправе: ознакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы; ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов либо привлечении к производству судебной экспертизы других экспертов; участвовать

с разрешения дознавателя, следователя и суда в процессуальных действиях и задавать вопросы, относящиеся к предмету судебной экспертизы; давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права; отказываться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если представленные ему материалы недостаточны для дачи заключения.

Специалистом является лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

Специалист вправе: отказываться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями; задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя и суда; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, делать заявления и замечания, которые подлежат занесению в протокол; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Переводчик — это лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода. О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь или судья выносят постановление, а суд — определение.

Переводчик вправе: задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода; знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, а также с протоколом судебного заседания и делать замечания по поводу правильности записи перевода, подлежащие занесению в протокол; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Понятым является не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем для удостоверения факта производства следственного действия, а также его содержания, хода и результатов. Понятыми не могут быть несовершеннолетние, участ-

ники уголовного судопроизводства и их родственники, а также работники органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность или предварительное расследование.

Понятой вправе: участвовать в следственном действии и делать по поводу следственного действия заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол; знакомиться с протоколом следственного действия, в производстве которого он участвовал; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя и прокурора, ограничивающие его права.

8.2.6. Принуждение в уголовном процессе

Уголовно-процессуальное право предусматривает возможность применения мер государственного принуждения как для пресечения неисполнения требований закона, так и для предупреждения такого неисполнения. Под мерами уголовно-процессуального принуждения в теории уголовного процесса понимают *предусмотренные уголовно-процессуальным законом процессуальные средства принудительного характера, применяемые уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами в отношении участников уголовного судопроизводства* (подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, гражданского истца, гражданского ответчика, эксперта, специалиста, переводчика, понятого) *в целях пресечения неправомерного поведения, препятствующего расследованию, рассмотрению и разрешению уголовного дела, или предупреждения его в будущем*¹.

По своему назначению меры уголовно-процессуального принуждения могут быть разделены на: *средства пресечения, предупреждения противоправного поведения и средства обеспечения надлежащего поведения участников уголовного судопроизводства*. В УПК РФ мерам процессуального принуждения посвящен разд. IV, в котором все они разделены на три вида: *задержание* (гл. 12), *меры пресечения* (гл. 13) и *иные меры уголовно-процессуального принуждения* (гл. 14).

Задержание подозреваемого. В соответствии со ст. 91 УПК РФ орган дознания, дознаватель, следователь вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии одного из следующих оснований: 1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; 2) когда потерпевшие или

¹ Лупинская П. А. Уголовно-процессуальное право: Учебник / П. А. Лупинская. — М.: Юристъ, 2009. — С. 368–369.

очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; 3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. При наличии иных сведений, 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 следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Порядок задержания подозреваемого регламентирован ст. 92 УПК РФ. После доставления подозреваемого в орган дознания или к следователю в течение не более 3 ч должен быть составлен протокол задержания, в котором делается отметка о том, что подозреваемому разъяснены права, предусмотренные ст. 46 УПК РФ. В протоколе указываются также дата и время его составления, дата, время, место, основания и мотивы задержания подозреваемого, результаты его личного обыска и другие обстоятельства его задержания. Протокол задержания подписывается составившим его лицом и подозреваемым. О произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь в течение 12 ч с момента задержания сообщают прокурору. Подозреваемый должен быть допрошен в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 46, ст. 189 и 190 УПК РФ. До начала допроса подозреваемому по его просьбе обеспечивается свидание с защитником наедине и конфиденциально продолжительностью не менее 2 ч.

Основания освобождения подозреваемого определены в ст. 94 УПК РФ. Подозреваемый подлежит освобождению по постановлению дознавателя или следователя, если: 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.

По истечении 48 ч с момента задержания подозреваемый подлежит освобождению, если в отношении него не была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу либо суд не продлил срок задержания. Об освобождении подозреваемого начальник места его содержания уведомляет орган дознания или следователя, в производстве которого находится уголовное дело, а также прокурора. При освобождении подозреваемого из-под стражи ему выдается справка, в которой указывается, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения.

Дознаватель, следователь не позднее 12 ч с момента задержания подозреваемого уведомляет кого-либо из его родственников или представляет возможность такого уведомления самому подозреваемому. При задержании подозреваемого, являющегося военнослужащим, об этом уведомляется командование воинской части, а в случае задержания сотрудника органа внутренних дел — начальник органа, в котором проходит службу указанный сотрудник. При задержании подозреваемого, являющегося членом общественной наблюдательной комиссии, образованной в соответствии с законодательством Российской Федерации, об этом уведомляются секретарь Общественной палаты РФ и соответствующая общественная наблюдательная комиссия. Если подозреваемый является гражданином или подданным другого государства, то уведомляется посольство или консульство этого государства. При необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания уведомление с согласия прокурора может не производиться, за исключением случаев, когда подозреваемый является несовершеннолетним (ст. 96 УПК РФ)¹.

Дознаватель, следователь, а также суд вправе избрать обвиняемому или подозреваемому одну из мер пресечения, предусмотренных УПК РФ, при наличии достаточных оснований полагать, что он скроется от дознания, предварительного следствия или суда, может продолжать заниматься преступной деятельностью, угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу. Мера пресечения может избираться также для обеспечения исполнения приговора или возможной выдачи лица. Об избрании меры пресечения дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд — определение, копия которого вручается лицу, в отношении которого оно вынесено, а также его защитнику или законному представителю по их просьбе.

Мерами пресечения согласно ст. 98 УПК РФ являются: *подписка о невыезде, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, приставотр за несовершеннолетним обвиняемым, залог* (по уголовным делам о преступлениях небольшой и средней тяжести — не менее 100 тыс. руб., а по уголовным делам о тяжких и особо тяжких

¹ Подробнее о правовом регулировании задержания подозреваемого см.: *Доклова О. И.* Теория и практика задержания, ареста и содержания под стражей: Автореф. дис. ... Д-ра юрид. наук / О. И. Доклова. — М.: ВНИИ МВД РФ, 2007. — 60 с.

преступлениях — не менее 500 тыс. руб.), *домашний арест* (на срок до 2 месяцев с возможностью его продления), *заключение под стражу*.

При этом согласно ст. 108 УПК РФ *заключение под стражу* в качестве меры пресечения применяется только по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 2 лет. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено более мягкое наказание, при условии, что он не имеет постоянного места жительства на территории РФ, его личность не установлена, им нарушена ранее избранная мера пресечения либо он скрылся от органов предварительного расследования или от суда. К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.

Содержание под стражей при расследовании преступлений не может превышать 2 месяца. В случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен судом до 6 месяцев. Дальнейшее продление срока (до 12 месяцев) может быть осуществлено только в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, в случаях особой сложности уголовного дела. Предел продления срока содержания под стражей — 18 месяцев — применяется только в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений (ст. 109 УПК РФ).

Материалы оконченого расследованием уголовного дела должны быть предъявлены обвиняемому, содержащемуся под стражей, и его защитнику не позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей.

В целях обеспечения установленного УПК РФ порядка уголовного судопроизводства, надлежащего исполнения приговора дознаватель, следователь или суд вправе применить к подозреваемому или обвиняемому **иные меры процессуального принуждения** (ст. 111 УПК РФ). К их числу относятся: *обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество*. В отношении

потерпевшего, свидетеля, гражданского истца, гражданского ответчика, эксперта, специалиста, переводчика или понятого могут быть применены такие меры процессуального принуждения, как *обязательство о явке, привод и денежное взыскание* (в размере до 2500 руб.).

8.3. Досудебное производство

8.3.1. Возбуждение уголовного дела и порядок проведения доследственной проверки

Поводы и основание для возбуждения уголовного дела рассмотрены в гл. 19 УПК РФ.

Поводами для возбуждения уголовного дела являются:

- заявление о преступлении, которое может быть сделано в устном или письменном виде. При этом устное заявление о преступлении заносится в протокол, подписываемый заявителем и лицом, принявшим данное заявление; а письменное заявление подписывается заявителем. Анонимное заявление о преступлении не может служить поводом для возбуждения уголовного дела (ст. 141 УПК РФ);
 - явка с повинной, то есть добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении, которое делается как в письменном, так и в устном виде (ст. 142 УПК РФ);
 - сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, чем указаны в ст. 141 и 142 УПК РФ, которое принимается сотрудником правоохранительных органов и оформляется рапортом об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ);
 - постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании;
 - материалы, направленные налоговыми органами в соответствии с законодательством о налогах и сборах для решения вопроса о возбуждении уголовного дела о преступлении, предусмотренных ст. 198–199.2 УК РФ.
- Основанием* для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.
- Порядок рассмотрения сообщения о преступлении* предусматривает обязанность дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя

следственного органа принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и принять по нему решение в срок *не позднее 3 суток* со дня поступления сообщения. Руководитель следственного органа либо начальник органа дознания вправе по мотивированному ходатайству следователя либо дознавателя *продлить до 10 суток* срок рассмотрения документов, ревизий, исследований документов, предметов, трупов руководителя следственного органа по ходатайству следователя либо прокурор по ходатайству дознавателя могут продлить этот срок *до 30 суток* (ч. 3 ст. 144 УПК РФ).

По результатам рассмотрения сообщения о преступлении орган дознания, дознаватель, следователь, руководитель следственного органа принимает решение о возбуждении уголовного дела, об отказе в возбуждении уголовного дела либо о передаче сообщения по подследственности, а по уголовным делам частного обвинения — в суд. О принятом решении сообщается заявителю. При этом заявитель по разьясняются его право обжаловать данное решение и порядок обжалования.

Порядок возбуждения уголовного дела имеет свои особенности по делам публичного, частного и лично-публичного обвинения.

При наличии повода и основания, предусмотренных ст. 140 УПК РФ, орган дознания, дознаватель, руководитель следственного органа, следователь возбуждают *уголовное дело публичного обвинения*, о чем выносят соответствующее постановление. Копия постановления незамедлительно направляется прокурору, а о принятом решении уведомляются заявители и лицо, в отношении которого возбуждено дело. После возбуждения уголовного дела публичного обвинения следователь приступает к производству предварительного следствия, а орган дознания производит неотложные следственные действия и направляет уголовное дело руководителю следственного органа, а по уголовным делам, указанным в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, производит дознание.

Уголовные дела частного обвинения возбуждаются не иначе, как по заявлению потерпевшего или его законного представителя в отношении конкретного лица, в порядке, установленном ч. 1 и 2 ст. 318 либо ст. 448 УПК РФ. Если заявление подано в отношении лица, данные о котором потерпевшему не известны, то мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и направляет указанное заявление руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, о чем уведомля-

ет лицо, подавшее заявление. *Уголовные дела лично-публичного обвинения* возбуждаются не иначе, как по заявлению потерпевшего или его законного представителя, при этом производство по таким делам ведется в общем порядке.

При отсутствии основания для возбуждения уголовного дела руководителю следственного органа, следователь, орган дознания или дознаватель выносят *постановление об отказе в возбуждении уголовного дела* (ч. 1 ст. 148 УПК РФ). Копия постановления в течение 24 ч с момента вынесения направляется заявителю и прокурору. Отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован прокурору, руководителю следственного органа или в суд. Признав постановление об отказе в возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, прокурор и руководитель могут отменить его и потребовать проведения дополнительной проверки (руководитель следственного органа в этой ситуации также вправе самостоятельно возбудить уголовное дело); а судья выносит соответствующее постановление и направляет его для исполнения руководителю следственного органа или начальнику органа дознания.

8.3.2. Понятие, формы и общие условия проведения предварительного расследования

Предварительное расследование производится в двух формах: предварительного следствия и дознания.

В форме **предварительного следствия** осуществляется расследование подавляющего большинства уголовных дел, за исключением преступлений небольшой и средней тяжести, перечисленных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, по которым предварительное расследование производится в форме дознания.

Предварительное следствие *производится следователями*:

- Следственного комитета РФ — по наиболее опасным и тяжким преступлениям (таким как убийство, похищение человека, терроризм, бандитизм, злоупотребление служебным положением, преступление высших должностных лиц, должностных лиц правоохранительных и других силовых органов, тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные несовершеннолетними и в отношении несовершеннолетних);
- органов ФСБ — по делам о преступлениях против государственной безопасности (например, государственная измена, шпионаж), а также по угонам воздушных судов, терроризму, контрабанде и др.;

- органов внутренних дел — по основному массиву общеуголовных преступлений (таких как квалифицированные кражи, мошенничество, присвоения, растраты, вымогательство, грабеж, разбой и т. д.), большинству экономических и налоговых преступлений;
- органов ФСКН — по делам о преступлениях, связанных с оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Согласно ч. 1 ст. 162 УПК РФ предварительное следствие по уголовному делу должно быть закончено в срок, не превышающий 2 месяцев со дня возбуждения уголовного дела. Срок предварительного следствия может быть продлен до 3 месяцев руководителями следственных органов. По делам, расследование которых представляет особую сложность, руководители следственных органов субъектов РФ и их заместители могут продлевать срок предварительного следствия до 12 месяцев. Дальнейшее продление сроков производится только в исключительных случаях председателем Следственного комитета РФ либо руководителем иного федерального следственного органа, а также их заместителями. Предварительное следствие завершается составлением обвинительного заключения, направляемого вместе с материалами дела прокурору, который в течение 5 суток утверждает обвинительное заключение и передает дело в суд.

Под дознанием понимается форма предварительного расследования, осуществляемая дознавателем (следователем) по уголовному делу, по которому производство предварительного следствия необязательно.

В сфере экономической деятельности дознание производится по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 170, ч. 1 ст. 171, ч. 1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 175, ст. 177, ч. 1 и 2 ст. 180, ч. 1 ст. 181, ч. 1 ст. 188, ст. 194 УК РФ. Функции органа дознания по данным преступлениям выполняют органы полиции, а по преступлениям, предусмотренным ч. 1 ст. 188 (контрабанда), — органы безопасности и таможенные органы. Дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. Данный срок может быть продлен прокурором не более чем на 30 суток. При наличии признаков преступления, по которому производится предварительное следствия обязательно, орган дознания возбуждает уголовное дело и производит неотложные следственные действия.

Дознание завершается составлением обвинительного акта, утверждаемого начальником органа дознания и направляемого вместе с мате-

риалами дела прокурору, который в течение 2 суток утверждает обвинительный акт и направляет дело в суд¹.

Выводы предварительного расследования по всем обстоятельствам уголовного дела, изложенные в обвинительном заключении (или акте), носят для суда предварительный характер, являясь всего лишь версией обвинения, которую суд должен проверить в условиях непосредственного исследования доказательств на основе равноправия сторон и состязательности.

8.3.3. Общие правила проведения следственных действий

Под следственными действиями в науке уголовного процесса понимаются производимые следователем или дознавателем уголовно-процессуальные действия познавательного характера, направленные на собирание и проверку доказательств². Целью любого следственного действия является получение значимой для уголовного дела информации о событии преступления, о лицах, его совершивших, о других подлежащих установлению обстоятельствах. Основные задачи следственного действия сводятся к получению новых или проверке имеющихся доказательств.

Общие правила проведения следственных действий, установленные ст. 164 УПК РФ, предусматривают, что следственные действия, указанные в ч. 3 ст. 178, ст. 179, 182 и 183 УПК РФ, производятся на основании постановления следователя, а в случаях пп. 4–9, 11 и 12 ч. 2 ст. 29 УПК РФ — на основании судебного решения. Для получения судебного решения о производстве отдельных следственных действий следователь с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель — с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство, которое рассматривается судьей единолично в течение 24 ч с момента его поступления. В исключительных случаях, когда производство осмотра жилища, обыска и выемки в жилище, личного обыска, а также выемки заложной или сданной на хранение в ломбард вещи, наложение ареста на имущество, указанное в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, не терпит отлагательства, данные следственные действия могут быть произведены на основании постановления следователя или дознавателя с последующим

¹ Подробнее о концепции дознания в российском уголовном процессе см.: Мичурин О. В. Концепция дознания в уголовном процессе Российской Федерации и проблемы ее реализации в органах внутренних дел: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / О. В. Мичурин. — М.: МУ МВД РФ, 2008. — 60 с.

² Лушинская И. А. Уголовно-процессуальное право: Учебник / П. А. Лушинская. — М.: Юристъ, 2009. — С. 508.

уведомлением в течение 24 ч судьи и прокурора о производстве следственного действия.

Не допускается производство следственных действий в ночное время, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. При производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств. В ходе следственного действия или непосредственно после его окончания составляется протокол следственного действия, изготавливаемый от руки или с помощью технических средств.

К основным следственным действиям относятся: осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов (ст. 176 УПК РФ); осмотр и эксгумация трупа (ст. 178 УПК РФ); освидетельствование (ст. 179 УПК РФ); следственный эксперимент (ст. 181 УПК РФ); обыск (ст. 182 УПК РФ); выемка (ст. 183 УПК РФ); личный обыск (ст. 184 УПК РФ); наложение ареста на почтово-телеграфные сообщения, их осмотр и выемка (ст. 185 УПК РФ); контроль и запись переговоров (ст. 186 УПК РФ); получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (ст. 187 УПК РФ); допрос (ст. 189 УПК РФ); очная ставка (ст. 192 УПК РФ); предъявление для опознания (ст. 193 УПК РФ); проверка показаний на месте (ст. 194 УПК РФ); производство судебной экспертизы (гл. 27 УПК РФ).

8.3.4. Порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения

При наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления, следователь выносит постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. При привлечении по одному уголовному делу в качестве обвиняемых нескольких лиц постановление выносится в отношении каждого из них.

В соответствии со ст. 172 УПК РФ обвинение предъявляется лицу не позднее 3 суток со дня вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого в присутствии защитника, если он участвует в уголовном деле. В случае неявки обвиняемого или его защитника в назначенный следователем срок, а также в случае, когда место нахождения обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода при условии обеспечения следователем участия защитника. В случае отказа обвиняемого подписать постановление следователь делает в нем соот-

ветствующую запись. Следователь вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого. Копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого направляется прокурору.

Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения с соблюдением требований п. 9 ч. 4 ст. 47 и ч. 3 ст. 50 УПК РФ. В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке. В случае отказа обвиняемого от дачи показаний следователь делает соответствующую запись в протоколе его допроса. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого (ст. 173 УПК РФ).

Если в ходе предварительного следствия появятся основания для изменения предъявленного обвинения, то следователь выносит новое постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого и предъявляет его обвиняемому. Если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо его части не нашло подтверждения, то следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в соответствующей части, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, а также прокурора.

8.3.5. Приостановление и возобновление предварительного следствия. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования

Согласно ч. 1 ст. 208 УПК РФ *предварительное следствие приостанавливается при наличии одного из следующих оснований:* 1) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено; 2) подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам; 3) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует; 4) временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях. При этом если основания, предусмотренные в п. 1 и 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, дают возможность приостановить предварительное следствие лишь по истечении его срока, то по п. 3 и 4 предварительное следствие может быть приостановлено и до окончания его срока. О приостановлении предварительного следствия следователь выносит постановление, копию

которого направляет прокурору. До приостановления предварительного следствия следователь выполняет все следственные действия, производство которых возможно в отсутствие подозреваемого или обвиняемого, и принимает меры по его розыску либо установлению лица, совершившего преступление. Розыск подозреваемого и обвиняемого может быть объявлен как во время производства предварительного следствия, так и одновременно с его приостановлением.

Возобновление предварительного следствия возможно на основании постановления следователя после того, как: 1) отпали основания его приостановления; 2) возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия подозреваемого, обвиняемого; 3) прокурором отменено постановление о приостановлении предварительного следствия. Приостановленное предварительное следствие может быть возобновлено также на основании постановления руководителя следственного органа в связи с отменой соответствующего постановления следователя.

Уголовное дело и уголовное преследование прекращаются при наличии оснований, предусмотренных ст. 24–28.1 УПК РФ. При этом в случаях прекращения уголовного дела по основаниям, предусмотренным п. 1 и 2 ч. 1 ст. 24 и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, следователь или прокурор принимает предусмотренные гл. 18 УПК РФ меры по реабилитации лица. Уголовное дело прекращается по постановлению следователя, копия которого направляется прокурору, а по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 198–199.1 УК РФ, — также в налоговый орган, направивший материалы для принятия решения о возбуждении уголовного дела. Копию постановления следователя вручает также лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику.

Отмена постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования в соответствии со ст. 214 УПК РФ возможна прокурором или руководителем следственного органа в случае признания постановления руководителя следственного органа, следователя либо дознавателя незаконным или необоснованным. Суд при признании постановления следователя о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным выносит соответствующее решение и направляет его руководителю следственного органа для исполнения. Возобновление производства по ранее прекращенному уголовному делу в соответствии со ст. 413 и 414 УПК РФ возможно в том случае, если не истекли сроки давности привлечения лица к уголовной ответственности.

8.3.6. Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору

Признав, что все следственные действия по уголовному делу произведены, а собранные доказательства достаточны для составления обвинительного заключения, следователь уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему предусмотренное ст. 217 УПК РФ право на ознакомление со всеми материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника, законного представителя. Следователь также уведомляет об окончании следственных действий защитника, законного представителя обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей.

Если защитник, законный представитель обвиняемого или представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не смогли явиться для ознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время, следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток. Однако, если обвиняемый, не содержащийся под стражей, не является для ознакомления с материалами дела без уважительных причин, следователь по истечении 5 суток составляет обвинительное заключение и направляет материалы дела прокурору.

В процессе ознакомления с материалами уголовного дела следователь предьявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы дела, а также вещественные доказательства и по просьбе обвиняемого или его защитника — фотографии, материалы аудио- и видеозаписи, киносъемки и иные приложения к протоколам следственных действий. В случае невозможности предъявления вещественных доказательств следователь выносит об этом постановление. В процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из томов уголовного дела, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии документов, в том числе с помощью технических средств. Копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, хранятся при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства.

Обвиняемый и его защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела. Однако если обвиняемый и его защитник явно затягивают время

ознакомления с указанными материалами, то на основании судебного решения может быть установлен определенный срок для ознакомления с материалами дела.

По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь составляет протокол, в котором указывает даты начала и окончания ознакомления с материалами дела, заявленные ходатайства и иные заявления.

После ознакомления обвиняемого со всеми материалами уголовного дела следователь подписывает *обвинительное заключение*. К заключению прилагаются список подлежащих вызову в судебное заседание лиц со стороны обвинения и защиты с указанием их места жительства или места нахождения, а также справка о сроках следствия, об избранных мерах пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, вещественных доказательств, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению гражданского иска и возможной конфискации имущества, потерпевшего иждивенцев, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев — о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке указываются соответствующие листы уголовного дела. После подписания следователем обвинительного заключения уголовное дело с согласия руководителя следственного органа немедленно направляется прокурору.

Прокурор в соответствии со ст. 221 УПК РФ *рассматривает поступившее от следователя уголовное дело с обвинительным заключением и в течение 10 суток* (уголовное дело, поступившее с обвинительным актом, — *в течение 2 суток*) *принимает по нему одно из следующих решений*: 1) об утверждении обвинительного заключения и о направлении уголовного дела в суд; 2) о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков со своими письменными указаниями; 3) о направлении уголовного дела вышестоящему прокурору для утверждения обвинительного заключения, если оно подсудно вышестоящему суду. В случае сложности или большого объема уголовного дела срок принятия решения может быть продлен вышестоящим прокурором до 30 суток.

После утверждения обвинительного заключения прокурор направляет уголовное дело в суд, о чем уведомляет обвиняемого, его защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей. *Копия обвинительного заключения (акта) с приложениями вручается прокурором обвиняемому*. Если обвиняемый отказался от

получения копии обвинительного заключения либо не явился по вызову или иным образом уклонился от получения копии обвинительного заключения, прокурор направляет уголовное дело в суд с указанием причин, по которым копия обвинительного заключения не была вручена обвиняемому. Копии обвинительного заключения (акта) вручаются также защитнику и потерпевшему, если они ходатайствуют об этом.

8.4. Судебное производство

8.4.1. Общие условия судебного производства

Согласно ст. 227 УПК РФ по поступившему уголовному делу в 30-дневный срок судья принимает решение о направлении дела по подсудности, о назначении предварительного слушания либо о назначении судебного заседания. При этом, если в суд поступает дело в отношении обвиняемого, содержащегося под стражей, срок принятия судьей решения сокращается до 14 дней.

Предварительное слушание суд проводит по ходатайству стороны или по собственной инициативе при наличии: ходатайства стороны об исключении доказательств; основания для возвращения уголовного дела прокурору в случаях, предусмотренных ст. 237 УПК РФ; основания для приостановления или прекращения уголовного дела; ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ; основания для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей; не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление. Ходатайство о проведении предварительного слушания может быть заявлено стороной после ознакомления с материалами уголовного дела либо после направления уголовного дела с обвинительным заключением или обвинительным актом в суд в течение 3 суток со дня получения обвиняемым копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

Предварительное слушание проводится судьей единолично в закрытом судебном заседании с участием сторон. Оно может быть проведено в отсутствие обвиняемого по его ходатайству либо при наличии причин, предусмотренных ч. 5 ст. 247 УПК РФ, по ходатайству одной из сторон. Невязка других своевременно извещенных участников производства по уголовному делу не препятствует проведению предварительного слушания.

По результатам предварительного слушания судья принимает одно из следующих решений: 1) о направлении уголовного дела по подсудности; 2) о возвращении уголовного дела прокурору; 3) о приостановлении производства по уголовному делу; 4) о прекращении уголовного дела; 5) о назначении судебного заседания; 6) об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление; 7) о выделении или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство и о назначении судебного заседания.

При отсутствии оснований для направления дела по подсудности либо назначения предварительного слушания судья назначает **судебное заседание без проведения предварительного слушания**. О месте, дате и времени судебного заседания стороны извещаются не менее чем за 5 суток до его начала. После назначения судебного заседания подсудимый не вправе заявлять ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, о проведении предварительного слушания, о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей.

Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании *должно быть начато не позднее 14 суток со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания*, а по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, — *не позднее 30 суток*. При этом рассмотрение уголовного дела в судебном заседании *не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта*.

Статья 252 УПК РФ определяет *пределы судебного разбирательства*. Судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству. Секретарь судебного заседания докладывает о явке лиц, которые должны участвовать в судебном заседании, и сообщает о причинах неявки отсутствующих. Явившиеся свидетели до начала их допроса удаляются из зала судебного заседания.

Председательствующий устанавливает личность подсудимого, выясняет, владеет ли он языком, на котором ведется уголовное судопроизводство. Затем председательствующий выясняет, вручена ли под-

судимому (и когда именно) копия обвинительного заключения или обвинительного акта, постановления прокурора об изменении обвинения.

Председательствующий объявляет состав суда, сообщает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, а также секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком. Председательствующий разъясняет сторонам их право заявлять отвод составу суда или кому-либо из судей. Председательствующий разъясняет подсудимому его права в судебном заседании, предусмотренные ст. 47 УПК РФ и ст. 82.1 УК РФ.

После этого председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов или об исключении доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ. Выслушав мнения участников, суд рассматривает каждое заявленное ходатайство и удовлетворяет его либо выносит определение или постановление об отказе. При этом суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон. При неявке кого-либо из участников уголовного судопроизводства суд также выслушивает мнения сторон о возможности судебного разбирательства в его отсутствие и выносит определение или постановление об отложении судебного разбирательства или о его продолжении, а также о вызове или приводе неявившегося участника.

8.4.2. Порядок проведения судебного следствия

Судебное следствие начинается с *изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным делам частного обвинения — с изложения заявления частного обвинителем*; после чего *председательствующий спрашивает подсудимого, понимает ли ему обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъявленному обвинению*.

После этого суд переходит к *исследованию доказательств*. Первой представляет доказательства сторона обвинения. После исследования доказательств, представленных стороной обвинения, исследуются доказательства, представленные стороной защиты. К числу доказательств, исследуемых судом, относятся: показания подсудимого, потерпевшего, свидетеля и эксперта, данные ими в ходе допроса в суде, а также на предварительном следствии (ст. 275–282 УПК РФ); судебная

экспертиза (ст. 283 УПК РФ); осмотр вещественных доказательств (ст. 284 УПК РФ); оглашение протоколов следственных действий и иных документов (ст. 285 УПК РФ); осмотр местности и помещения (ст. 287 УПК РФ); следственный эксперимент (ст. 288 УПК РФ); предъявление для опознания (ст. 289 УПК РФ) и освидетельствование (ст. 290 УПК РФ).

По окончании исследования представленных сторонами доказательств *председательствующий спрашивает стороны на предмет того, желают ли они дополнить судебное следствие*. В случае заявления ходатайства о дополнении судебного следствия суд обсуждает его и принимает соответствующее решение. После разрешения ходатайств и выполнения связанных с этим необходимых судебных действий председательствующий объявляет судебное следствие оконченным.

8.4.3. Прения сторон, последнее слово подсудимого и постановление приговора

Прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отступлении защитника в прениях сторон участвует подсудимый. В прениях сторон могут также участвовать потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый вправе ходатайствовать об участии в прениях сторон. Последовательность выступления участников прений сторон устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними — подсудимый и его защитник. Участник прений сторон не вправе ссылаться на доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми, при этом суд не вправе ограничивать продолжительность прений сторон. После принесения речей всеми участниками прений каждый из них может выступить еще один раз с *репликой*. Право последней реплики принадлежит подсудимому или его защитнику.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет подсудимому **последнее слово** (ст. 293 УПК РФ). Никакие вопросы к подсудимому во время его последнего слова не допускаются. Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого определенным временем. При этом председательствующий вправе останавливать подсудимого в случаях, когда обстоятельства, излагаемые подсудимым, не имеют отношения к рассматриваемому уголовному делу.

Если участники прений сторон или подсудимый в последнем слове сообщат о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного

дела, или заявят о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства, то суд вправе возобновить судебное следствие. По окончании возобновленного судебного следствия суд вновь открывает прения сторон и предоставляет подсудимому последнее слово.

Заслушав последнее слово подсудимого, суд удаляется в совещательную комнату для постановления приговора, о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания. Перед удалением суда в совещательную комнату участникам судебного разбирательства должно быть объявлено время оглашения приговора.

Суд постановляет **приговор** именем Российской Федерации. Приговор постановляется судом в совещательной комнате. При этом во время постановления приговора в этой комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному уголовному делу. При постановлении приговора суд в совещательной комнате разрешает вопросы, перечисленные в ч. 1 ст. 299 УПК РФ.

Приговор суда может быть оправдательным или обвинительным.

Оправдательный приговор постановляется в случаях, если: 1) не установлено событие преступления; 2) подсудимый не причастен к совершению преступления; 3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления; 4) в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт. Оправдание по любому из перечисленных оснований означает признание подсудимого невиновным и влечет за собой его реабилитацию.

Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств. Обвинительный приговор постановляется: 1) с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным; 2) с назначением наказания и освобождением от его отбывания (в случаях, если издан акт об амнистии, освобождающий от применения наказания, либо время нахождения подсудимого под стражей по данному уголовному делу поглощает наказание, назначенное подсудимому судом); 3) без назначения наказания.

После разрешения вопросов, указанных в ст. 299 УПК РФ, суд переходит к *составлению приговора*. Он излагается на том языке, на котором проводилось судебное разбирательство, и состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей. Приговор изготавливается от руки или с помощью технических средств одним из судей, участвующих в его постановлении, и подписывается всеми судьями.

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий *провозглашает приговор*. Все присутствующие в зале судебного заседания, включая состав суда, выслушивают приговор стоя. В случаях вынесения оправдательного приговора, обвинительного приговора без назначения наказания, обвинительного приговора с назначением наказания и с освобождением от его отбывания либо обвинительного приговора с назначением наказания, не связанного с лишением свободы, или наказания в виде лишения свободы условно подсудимый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению в зале суда.

В течение 5 суток со дня провозглашения приговора *его копии вручаются осужденному или оправданному, его защитнику и обвинителю*. В тот же срок копии приговора могут быть вручены потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям при наличии ходатайства указанных лиц.

8.4.4. Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением, а также при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве

Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением установлен гл. 40 УПК РФ. Обвиняемый при наличии согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего вправе *по уголовным делам о преступлениях, наказание за которые не превышает 10 лет лишения свободы*, заявить о согласии с предъявленным ему обвинением и ходатайствовать о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства. Данное ходатайство обвиняемый заявляет в присутствии защитника в момент ознакомления с материалами уголовного дела либо на предварительном слушании.

При постановлении приговора без проведения судебного разбирательства судья не проводит в общем порядке исследование и оценку доказательств, собранных по уголовному делу, — как правило, исследуются лишь обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Если судья придет к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно, подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу, то он постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может превышать

2/3 максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Приговор, постановленный в соответствии со ст. 316 УПК РФ, не может быть обжалован в апелляционном и кассационном порядке по основанию, предусмотренному п. 1 ст. 379 УПК РФ.

Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве установлен гл. 40.1 УПК РФ. Подозреваемый или обвиняемый вправе заявить ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве с момента начала уголовного преследования и до объявления об окончании предварительного следствия. В этом ходатайстве подозреваемый или обвиняемый указывает, какие действия он обязуется совершить в целях содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления.

Ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве представляется прокурору подозреваемым или обвиняемым, его защитником через следователя. Следователь, получив указанное ходатайство, в течение 3 суток либо направляет его прокурору вместе с согласованным с руководителем следственного органа мотивированным постановлением о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве, либо выносит постановление об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Прокурор рассматривает ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве и постановление следователя в течение 3 суток с момента его поступления. Приняв постановление об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, прокурор приглашает следователя, подозреваемого или обвиняемого и его защитника. С их участием прокурор составляет досудебное соглашение о сотрудничестве, которое подписывается самим прокурором, подозреваемым или обвиняемым и его защитником.

При рассмотрении в суде уголовного дела в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, *подсудимому по усмотрению суда могут быть назначены более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление, условное осуждение, или он может быть освобожден от отбывания наказания*.

8.4.5. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей

Производство в суде с участием присяжных заседателей ведется в общем порядке с учетом особенностей, предусмотренных гл. 42 УПК РФ.

После назначения судебного заседания секретарь судебного заседания или помощник судьи производит *отбор кандидатов в присяжные заседатели* путем случайной выборки из находящихся в суде общего и запасного списков. Включенным в предварительный список кандидатам в присяжные заседатели не позднее чем за 7 суток до начала судебного разбирательства вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд. Явившиеся кандидаты в присяжные заседатели приглашаются в зал судебного заседания. Председательствующий приносит перед ними краткое вступительное слово, в котором представляется им, представляет стороны, сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению, какова предполагаемая продолжительность судебного разбирательства, разъясняет задачи, стоящие перед присяжными заседателями, и условия их участия в рассмотрении данного уголовного дела. Кандидаты в присяжные заседатели вправе подать самоотвод от участия в рассмотрении уголовного дела, после чего право на отвод кандидатов предоставляется сторонам уголовно-го дела.

При количестве неотведенных кандидатов в присяжные заседатели более 14 в протокол судебного заседания по указанию председательствующего включаются 14 первых по списку кандидатов. Если оставшихся кандидатов оказывается меньше 14, необходимое количество лиц вызывается в суд дополнительно по запасному списку. Председательствующий оглашает фамилии, имена и отчества присяжных заседателей, занесенные в протокол судебного заседания. При этом первые 12 последних участвуют в рассмотрении уголовного дела, а два запасных присяжных заседателей.

По завершении формирования коллегии присяжных заседателей председательствующий предлагает 12 присяжным заседателям занять отведенное им место на скамье присяжных заседателей, которая должна быть отведена от присутствующих в зале судебного заседания и расположена, как правило, напротив скамьи подсудимых. Запасные присяжные заседатели занимают на скамье присяжных заседателей специально отведенные для них председательствующим места.

Присяжные заседатели, входящие в состав коллегии, открытым голосованием большинством голосов *избирают старшину*, который общается о своем избрании председателствующему. После избрания старшины присяжных заседателей председателствующий обращается к присяжным заседателям с предложением *принять присягу* и зачитывает ее текст. Затем председателствующий называет последовательно по списку фамилии присяжных заседателей, каждый из которых на обращение к нему председателствующего отвечает: «Я клянусь». Присягу принимают также запасные присяжные заседатели. После принятия присяги председателствующий разъясняет присяжным заседателям их права и обязанности.

До приведения присяжных заседателей к присяге стороны вправе заявить, что вследствие особенностей рассматриваемого уголовного дела образованная коллегия присяжных заседателей в целом может оказаться неспособной вынести объективный вердикт. Если заявление будет признано обоснованным, то *председательствующий распускает коллегия присяжных заседателей* и возобновляет подготовку к рассмотрению уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

В ходе судебного разбирательства уголовного дела присяжные заседатели разрешают только те вопросы, которые предусмотрены п. 1, 2 и 4 ч. 1 ст. 299 УПК РФ и сформулированы в вопросном листе, а именно: доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый; доказано ли, что это деяние совершил подсудимый; и виновен ли подсудимый в совершении этого преступления. В случае признания подсудимого виновным присяжные заседатели также называют, заслуживает ли подсудимый снисхождения. Остальные вопросы судебного разбирательства разрешаются без участия присяжных заседателей председателствующим единолично.

Присяжные заседатели через председателствующего вправе после допроса сторонами подсудимого, потерпевшего, свидетелей, эксперта задать им вопросы. Вопросы излагаются присяжными заседателями в письменном виде и подаются председателствующему через старшину. Эти вопросы формулируются председателствующим и могут быть им отведены как не относящиеся к предъявленному обвинению. Если в ходе судебного разбирательства возникает вопрос о недопустимости доказательств, то он рассматривается в отсутствие присяжных заседателей. Данные о личности подсудимого исследуются с участием присяжных заседателей лишь в той мере, в какой они необходимы для установления отдельных признаков состава преступления, в совершении которого он обвиняется. Запрещается исследовать факты прежней

судимости, признания подсудимого хроническим алкоголиком или наркоманом, а также иные данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого.

Судья с учетом результатов судебного следствия, прений сторон формулирует в письменном виде вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, зачитывает их и передает сторонам. Стороны вправе высказать свои замечания по содержанию и формулировке вопросов и внести предложения о постановке новых вопросов. С учетом замечаний и предложений сторон судья окончательно формулирует вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, и вносит их в *вопросный лист*, который подписывается им. Вопросный лист оглашается в присутствии присяжных заседателей и передается старшине присяжных.

Содержание вопросов присяжным заседателям регламентировано ст. 339 УПК РФ. По каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый, ставятся три основных вопроса: 1) доказано ли, что деяние имело место; 2) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый; 3) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния. В вопросном листе возможна также постановка одного основного вопроса о виновности подсудимого. После основного вопроса о виновности подсудимого могут ставиться частные вопросы о таких обстоятельствах, которые влияют на степень виновности либо изменяют ее характер, влекут за собой освобождение подсудимого от ответственности. В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения. Не могут ставиться вопросы, требующие от присяжных заседателей юридической квалификации статуса подсудимого (о его судимости), а также другие вопросы, требующие собственно юридической оценки при вынесении присяжными заседателями своего вердикта.

Перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта председательствующий обращается к присяжным заседателям с напутственным словом. При этом ему записывается в какой-либо форме выражать свое мнение по вопросам, поставленным перед коллегией присяжных заседателей.

После напутственного слова председательствующего коллегия присяжных заседателей удаляется в совещательную комнату для вынесения вердикта. Совещанием присяжных заседателей руководит старшина, который ставит на обсуждение вопросы в последовательности, установленной вопросным листом, проводит голосование по ответам на них и ведет подсчет голосов. Голосование проводится открыто. При

этом никто из присяжных заседателей не вправе воздержаться при голосовании. В соответствии со ст. 343 УПК РФ присяжные заседатели при обсуждении поставленных перед ними вопросов должны стремиться к принятию единодушных решений. Если присяжным заседателям при обсуждении в течение 3 ч не удалось достигнуть единодушия, то решение принимается голосованием.

Обвинительный вердикт считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из трех вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей. Оправдательный вердикт считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в вопросном листе основных вопросов проголосовало не менее шести присяжных заседателей. Ответы на другие вопросы определяются простым большинством голосов присяжных заседателей. Если голоса разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для подсудимого ответ. При этом при вынесении вердикта «виновен» присяжные заседатели вправе изменить обвинение в сторону, благоприятную для подсудимого. Ответы на поставленные перед присяжными заседателями вопросы вносятся старшиной присяжных заседателей в вопросный лист, который подписывается старшиной.

Если в ходе совещания присяжные заседатели придут к выводу о необходимости получить от председательствующего дополнительные разъяснения по поставленным вопросам, то они возвращаются в зал судебного заседания и обращаются к председательствующему с соответствующей просьбой через старшину. Председательствующий в присутствии сторон дает необходимые разъяснения, либо вносит соответствующие уточнения в поставленные вопросы, либо дополняет вопросный лист новыми вопросами. Если у присяжных заседателей во время совещания возникнут сомнения по поводу каких-либо фактических обстоятельств уголовного дела, имеющих существенное значение для ответов на поставленные вопросы и требующих дополнительного исследования, то они возвращаются в зал судебного заседания и обращаются с соответствующей просьбой к председательствующему. Председательствующий, выслушав мнение сторон, может решить вопрос о возобновлении судебного следствия.

После подписания вопросного листа с внесенными в него ответами на поставленные вопросы присяжные заседатели возвращаются в зал судебного заседания. Старшина присяжных заседателей передает председательствующему вопросный лист с внесенными в него ответами. При отсутствии замечаний председательствующий возвращает вопросный лист старшине присяжных заседателей для провозглашения.

Провозглашенный старшиной вердикт передается председателю судебного заседания для приобщения к материалам уголовного дела.

При вынесении коллегией присяжных заседателей вердикта о невиновности подсудимого председательствующий объявляет его оправданным. При этом подсудимый, находящийся под стражей, немедленно освобождается из-под нее в зале судебного заседания.

Последствия вердикта обсуждаются без участия присяжных заседателей. При вынесении присяжными заседателями оправдательного вердикта исследуются и обсуждаются лишь вопросы, связанные с решением гражданского иска, распределением судебных издержек, вещественными доказательствами. В случае вынесения обвинительного вердикта производится исследование обстоятельств, связанных с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, решением гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора. После исследования указанных обстоятельств проводятся прения сторон, по окончании которых в случае вынесения обвинительного вердикта подсудимому представляется последнее слово, и судья удаляется для вынесения решения по уголовному делу.

Оправдательный вердикт коллегии присяжных заседателей обязателен для председательствующего и влечет за собой постановление им оправдательного приговора. Обвинительный вердикт также обязателен для председательствующего, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 и 5 ст. 348 УПК РФ (признания председательствующим того факта, что деяние подсудимого не содержит признаков преступления, а также случая вынесения обвинительного вердикта в отношении невиновного и если имеются достаточные основания для постановления оправдательного приговора ввиду того, что не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении преступления). Указание в вердикте коллегии присяжных заседателей на то, что подсудимый, признанный виновным, заслуживает снисхождения, обязательно для председательствующего при назначении наказания.

Если подсудимый признан заслуживающим снисхождения, то председательствующий назначает ему наказание с применением положений ст. 65 УК РФ (не более 2/3 максимального срока, установленного соответствующей статьей Особенной части УК РФ). Если коллегией присяжных заседателей подсудимый не был признан заслуживающим снисхождения, то председательствующий с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, и личности виновного вправе назна-

чить подсудимому наказание с применением положений ст. 64 УК РФ (ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ).

8.4.6. Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений, не вступивших в законную силу

В соответствии со ст. 354 УПК РФ судебные решения, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы сторонами в апелляционном или кассационном порядке. В *апелляционном порядке* рассматриваются жалобы и представления на не вступившие в законную силу приговоры и постановления, вынесенные мировыми судьями. В *кассационном порядке* рассматриваются жалобы и представления на не вступившие в законную силу решения судов первой и апелляционной инстанций, за исключением приговоров и постановлений мировых судей.

Право обжалования судебного решения принадлежит осужденному, оправданному, лицу, в отношении которого велось или ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, их защитникам и законным представителям, государственному обвинителю или вышестоящему прокурору, потерпевшему и его представителю. При этом *не подлежат обжалованию* определения или постановления, вынесенные в ходе судебного разбирательства: о порядке исследования доказательств; об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства; о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания, за исключением определений или постановлений о наложении денежного взыскания. Обжалование определений или постановлений, вынесенного во время судебного разбирательства, не приостанавливает судебное разбирательство.

Жалоба и представление на приговор или иное решение суда первой инстанции могут быть поданы сторонами в апелляционном или кассационном порядке *в течение 10 суток* со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, — в тот же срок со дня вручения ему копии приговора. Жалоба или представление, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. В случае пропуска срока обжалования по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу или представление, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор или вынесшим иное обжалуемое решение, о восстановлении пропущенного срока.

Суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, извещает о принесенных жалобе или представлении и направляет их копии осужденному или оправданному лицу, в отношении

которого велось или ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, их защитникам, обвинителю, потерпевшему и его представителю, а также гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям, если жалоба или представление затрагивают их интересы, с разъяснением возможности подачи на указанные жалобу или представление возражений в письменном виде с указанием срока подачи. Возражения, поступившие на жалобу или представление, приобщаются к материалам уголовного дела.

Подача жалобы или представления приостанавливает приведение приговора в исполнение, за исключением случаев освобождения подсудимого из-под стражи в зале суда в соответствии со ст. 311 УПК РФ.

По истечении срока обжалования суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, направляет уголовное дело с принесенными жалобой, представлением и возражениями на них в суд апелляционной или кассационной инстанции, о чем сообщает сторонам. Лицо, подавшее жалобу или представление, вправе отозвать их до начала заседания суда апелляционной или кассационной инстанции, а также вправе изменить их либо дополнить новыми доводами.

По результатам рассмотрения жалобы или представления суд выносит определение об отмене или изменении обжалуемого решения либо оставлении жалобы или представления без удовлетворения.

Суд, рассматривающий уголовное дело в апелляционном или кассационном порядке, проверяет законность, обоснованность, справедливость судебного решения лишь в той части, в которой оно обжаловано. Если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу, в отношении которых жалоба или представление не были поданы, уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом не может быть допущено ухудшение их положения. При рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе смягчить осужденному наказание или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить уголовный закон о более тяжком преступлении. Суд кассационной инстанции вправе отменить оправдательный приговор, а также обвинительный приговор в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении или назначения более строгого наказания в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 383 и ст. 385 УПК РФ.

8.4.7. Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда

Вступившие в законную силу приговор, определение и постановление суда могут быть отменены, и производство по уголовному делу возобновлено ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств¹.

К *новым обстоятельствам* относятся обстоятельства, указанные в ч. 4 ст. 413 УПК РФ, не известные суду на момент вынесения судебного решения, которые устраняют преступность и наказуемость деяния: признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ; установление Европейским Судом по правам человека (ЕСПЧ) нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении российским судом уголовного дела и др.

Вновь открывшимися обстоятельствами являются обстоятельства, указанные в ч. 3 ст. 413 УПК РФ, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду: 1) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления; 2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения либо постановлением; 3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела.

Пересмотр обвинительного приговора ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен. При этом смерть осужденного не является препятствием для

¹ Подробнее о возобновлении уголовного дела ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств см.: Давыдов В. А. Возобновление уголовного судопроизводства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / В. А. Давыдов. — М.: Академия Генеральной прокуратуры РФ, 2011. — 50 с.

возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в целях его реабилитации. Пересмотр оправдательного приговора, или определения, постановления о прекращении уголовного дела, или обвинительного приговора в связи с мягкостью наказания либо необходимостью применения к осужденному уголовного закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности, установленных ст. 78 УК РФ, и не позднее 1 года со дня открытия вновь открывшихся обстоятельств.

Возбуждение производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств осуществляется прокурором, за исключением случаев признания Конституционным Судом РФ закона не соответствующим Конституции РФ либо установленного ЕСПЧ нарушения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении российским судом уголовного дела (в двух последних случаях пересмотр приговора, определения или постановления суда осуществляется Президиумом Верховного Суда РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ).

По окончании проверки или расследования и при наличии основания возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет уголовное дело со своим заключением, а также с копией приговора и материалов проверки или расследования в суд. При отсутствии оснований возобновления производства по уголовному делу прокурор своим постановлением прекращает возбужденное им производство.

Суд, рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, принимает одно из следующих решений: 1) об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче уголовного дела для производства нового судебного разбирательства; 2) об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении уголовного дела; 3) об отклонении заключения прокурора. Судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование новых судебных решений производится в общем порядке.

Контрольные вопросы

1. Расскажите о назначении уголовного судопроизводства и основных принципах, на которых оно базируется.

2. Перечислите известные вам стадии уголовного процесса и раскройте их содержание.
3. Какие типы уголовного процесса вам известны?
4. Какие обстоятельства и факты подлежат доказыванию по уголовному делу?
5. Перечислите известные вам виды доказательств по уголовному делу.
6. Раскройте правовой статус основных участников уголовного судопроизводства.
7. Что такое уголовно-процессуальное принуждение и какие его меры вы знаете?
8. Расскажите о порядке возбуждения уголовного дела.
9. Какие формы предварительного расследования вы знаете?
10. Перечислите известные вам основные следственные действия.
11. В каких случаях судья назначает судебное заседание без проведения предварительного слушания по уголовному делу?
12. Расскажите о порядке проведения судебного следствия.

Рекомендуемая литература

1. Александров А. С. Уголовный процесс Российской Федерации: Учебник / А. С. Александров, И. В. Блинова-Сычкарь, В. Л. Будников. — М.: Проспект, 2009. — 727 с.
2. Артамонов А. Н. Уголовный процесс: Учебник / А. Н. Артамонов, А. М. Баранов, А. С. Бахта. — М.: Высшее образование, 2008. — 591 с.
3. Глушков А. И. Уголовный процесс: Учебник / А. И. Глушков, В. Н. Григорьев, А. В. Гриненко. — М.: Норма, 2008. — 481 с.
4. Лушинская П. А. Уголовно-процессуальное право: Учебник / П. А. Лушинская. — М.: Юрист, 2009. — 350 с.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. И. Л. Петрухин, И. Б. Михайловская. — М.: Проспект, 2010. — 685 с.
6. Якупов Р. Х. Уголовный процесс: Учебник / Р. Х. Якупов, В. Н. Гагуло. — М.: Теис, 2008. — 630 с.

ВАМ НРАВЯТСЯ НАШИ КНИГИ? ЗАРАБАТЫВАЙТЕ ВМЕСТЕ С НАМИ!

У Вас есть свой сайт?

Вы ведете блог?

Регулярно общаетесь на форумах? Интересуетесь литературой, любите рекомендовать хорошие книги и хотели бы стать нашим партнером?

ЭТО ВПОЛНЕ РЕАЛЬНО!

СТАНЬТЕ УЧАСТНИКОМ

ПАРТНЕРСКОЙ ПРОГРАММЫ ИЗДАТЕЛЬСТВА «ПИТЕР»!



Зарегистрируйтесь на нашем сайте в качестве партнера по адресу www.piter.com/ePartners



Получите свой персональный уникальный номер партнера



Выбирайте книги на сайте www.piter.com, размещайте информацию о них на своем сайте, в блоге или на форуме и добавляйте в текст ссылки на эти книги (на сайт www.piter.com)

ВНИМАНИЕ! В каждую ссылку необходимо добавить свой персональный уникальный номер партнера.

С этого момента получите 10% от стоимости каждой покупки, которую совершит клиент, придя в интернет-магазин «Питер» по ссылке с Вашим партнерским номером. А если покупатель приобрел не только эту книгу, но и другие издания, Вы получаете дополнительно по 5% от стоимости каждой книги.

Деньги с виртуального счета Вы можете потратить на покупку книг в интернет-магазине издательства «Питер», а также, если сумма будет больше 500 рублей, перевести их на кошелек в системе Яндекс.Деньги или Web.Money.

Пример партнерской ссылки:

<http://www.piter.com/book.phtml?978538800282> – обычная ссылка

<http://www.piter.com/book.phtml?978538800282&refer=0000> – партнерская ссылка, где 0000 – это ваш уникальный партнерский номер

Подробнее о Партнерской программе

ИД «Питер» читайте на сайте

WWW.PITER.COM

ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ
ПИТЕР[®]
WWW.PITER.COM

Балашов А. И., Рудаков Г. П.

Правоведение: Учебник для вузов

5-е издание, дополненное и переработанное

Стандарт третьего поколения

Серия «Учебник для вузов»

Заведующий редакцией	А. Толстиков
Руководитель проекта	Е. Базанов
Ведущий редактор	М. Монсеева
Художник	К. Радзевич
Корректоры	Е. Павлович, Ю. Цеханович
Верстка	М. Монсеева

ООО «Питер Пресс», 192102, Санкт-Петербург, ул. Андреевская (д. Волкова), 3, литер А, пом. 7Н.

Налоговая льгота — общероссийский классификатор продукции ОК 005-93, том 2; 95 3005 — литература учебная.

Подписано в печать 09.04.13. Формат 60×90/16. Усл. п. л. 29,000. Доп. тираж. Заказ 286.

Отпечатано по технологии СІР в ООО «Полиграфический комплекс «ЛЕНИЗДАТ» 194044, Санкт-Петербург, ул. Менделеевская, д. 9

Телефон / факс: (812) 495-56-10.