

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС И КРИМИНАЛИСТИКА

УДК 343.121(470+571)

Рыжаков А. П.

ПОНЯТИЕ ОБВИНЯЕМОГО В РОССИЙСКОМ УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Определение понятия обвиняемый в российском уголовном процессе законодатель попытался сформулировать в ч. 1 ст. 47 УПК РФ. В частности, здесь указано: «Обвиняемым признается лицо, в отношении которого:

- 1) вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого;
- 2) вынесен обвинительный акт».

О чем нам говорит данная дефиниция? И что упустил при ее формулировании законодатель?

Действительно, обвиняемым лицо становится сразу после подписания уполномоченным на то лицом (следователем, дознавателем и т. п.) законного и обоснованного постановления о привлечении этого лица в качестве обвиняемого, либо после утверждения начальником органа дознания обвинительного акта. Однако обвиняемый имеется и по делам частного обвинения. По такого рода уголовным делам, когда по заявлению не проводилось досудебного производства, лицо, в отношении которого подана жалоба, будет обладать правами и обязанностями обвиняемого (подсудимого) с момента констатации наличия в распоряжении мирового судьи оснований для назначения судебного заседания (ч. 4 ст. 3, 4 ст. 319 УПК РФ), а также после соединения встречного заявления с первоначальным (ч. 3 ст. 321 УПК РФ)¹. Об этом, третьем случае появления в уголовном процессе обвиняемого, об этой третьей его разновидности забыл указать законодатель в ч. 1 ст. 47 УПК РФ, а вслед за ним и большинство процессуалистов в своих комментариях².

¹ О том, что обвиняемый может появиться в деле частного обвинения после соединения встречного заявления с первоначальным, забывают некоторые процессуалисты. См., к примеру: Божьев В.П. Глава 7. Участники уголовного судопроизводства на стороне защиты // Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Под общ. ред. В.М. Лебедева: научн. ред. В.П. Божьев.— М.: Спарк, 2002. С. 105; Башкатов Л.Н., Ветрова Г.Н. Глава 7. Участники уголовного судопроизводства на стороне защиты// Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации./ Под ред. И.Л. Петрухина.— М.: ООО «ТК Велби», 2002. С. 92.

² См., к примеру: Петрухин И.Л. Глава 7. Участники уголовного судопроизводства на стороне защиты // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации/ Отв. ред. Д.Н. Козак, Е.Б. Мизулина.— М.: Юристъ, 2002. С. 160; Качалова О.В. Статья 47. Обвиняемый // Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Новая редакция.— М.: ИКФ «ЭКМОС», 2002. С. 108.

В некоторых работах учеными немного иначе формулируется момент, с которого по делам частного обвинения в уголовном процессе появляется обвиняемый. Так, Л.Н. Башкатов и Г.Н. Ветрова пишут, что «по делам частного обвинения, возбуждаемым путем подачи заявления потерпевшим или его законным представителем» обвиняемый «появляется в уголовном деле с момента принятия судом заявления к своему производству»¹. Эта позиция отличается от нашей? Думаю, нет. По делам частного обвинения, когда по заявлению не проводилось досудебного производства, констатация наличия в распоряжении мирового судьи оснований для назначения судебного заседания и принятие заявления к своему производству осуществляются одновременно. Исходя из правил, закрепленных в ч. 1 ст. 319 УПК РФ, при отсутствии оснований для назначения судебного заседания мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству. Соответственно при наличии таковых, он, напротив, принимает заявление к своему производству.

Другое дело, мнение В.П. Божьева, который утверждает, что «подсудимым» (а значит и обвиняемым) «лицо становится с того момента, когда судья вручает ему копию поданного потерпевшим заявления и разъясняет права подсудимого, предусмотренные ст. 47»² УПК РФ. Аналогичного мнения придерживается Э.Ф. Куцова. Она полагает, что «по делам частного обвинения, лицо, против которого подано заявление, признается подсудимым... с момента ... разъяснения ему прав подсудимого мировым судьей, а в случае неявки такого лица — путем направления ему копии названного заявления с письменным разъяснением прав подсудимого»³. Данные мнения несколько не соответствуют правилам ч. 4 ст. 319 УПК РФ, согласно которой подсудимый по делам частного обвинения имеется еще до получения копии заявления с разъяснением прав подсудимого. Потому что именно подсудимому указанные документы направляются, в случае его неявки в суд по вызову (ч. 4 ст. 319 УПК РФ).

И еще одно оригинальное суждение, касающееся понятия «обвиняемый». Смирнов А.В. считает, что «применительно к обеспечению обвиняемому права на защиту существует и широкое понятие обвиняемого, используемое в конституционном и международном праве, когда под обвиняемым подразумевается любое лицо, в отношении которого предпринимаются действия инкриминирующего характера»⁴.

С этим утверждением, если бы оно не было размещено в комментарии к ст. 47 УПК РФ, трудно было бы не согласиться. Действительно, когда речь идет о

¹ См.: Башкатов Л.Н., Ветрова Г.Н. Указ. соч.— С. 92.

² См.: Божьев В.П. Указ. соч.— С. 106.

³ См.: Куцова Э.Ф. 4.2. Обвиняемый // Уголовный процесс: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов. Под ред. К.Ф. Гуценко.— Издание 5-е, перераб. и доп.— М.: Зерцало, 2004. С. 160.

⁴ См.: Смирнов А.В. Глава 7. Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты // Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Постатейный/ Под общ. ред. А.В. Смирнова.— 2-е изд., доп. и перераб.— СПб.: Питер, 2004. С. 160.

конституционном праве гражданина и человека на защиту (ч. 2 ст. 48 Конституции РФ), о конституционном понятии «обвиняемый», таковым Конституционный Суд РФ именуется не только того, кто называется тем же термином в уголовном процессе, но и других лиц. В общежитийском смысле слова содержание понятия «обвиняемый» тоже отличается от уголовно-процессуального. Между тем, не конституционно-правовое, не международно-правовое и не общежитийское представление о понятии «обвиняемый» ни коим образом не вносят содержательных, а тем более существенных изменений в понятиеобразующие признаки уголовно-процессуального института — «обвиняемый». Это омонимы — слова однозвучные, но отличающиеся друг от друга по значению. Анализ данных понятий в комментарии к ст. 47 УПК РФ равносителен рассмотрению административного задержания или уголовно-правового обстоятельства, исключающего преступность деяния (задержание лица, совершившего преступление), при характеристике предусмотренного ст. ст. 91 и 92 УПК РФ уголовно-процессуального института задержания.

В ч. 1 ст. 47 записано, что определенного рода лицо обвиняемым «признается». «Признавать» означает «считать что-нибудь каким-нибудь»¹. «Признать» — «счесть», сделать какое-нибудь заключение о ком-нибудь². Иначе говоря, лицо, о котором идет речь в ч. 1 ст. 47 УПК РФ, после принятия (окончательного оформления) указанного здесь процессуального решения считается обвиняемым. Еще лучше в этом случае использовать глагол «становится». Лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении его в качестве обвиняемого или же обвинительный акт, становится обвиняемым с позиций уголовного процесса, начинает обладать соответствующим статусом. С этого момента ему предоставляются права и на него возлагается часть обязанностей рассматриваемого субъекта уголовного процесса.

Причем обвиняемыми он становится вне зависимости от того, известно ему о вынесении такого постановления (обвинительного акта, констатации мировым судьей наличия оснований для назначения судебного заседания по делу частного обвинения) или же нет.

Обвиняемым признается «лицо», гласит ч. 1 ст. 47 УПК РФ. Под термином «лицо», использованным здесь законодателем, следует понимать отдельно взятое физическое, но никак не юридическое лицо. Юридическое лицо обвиняемым быть не может. Если в качестве обвиняемого привлекается представитель юридического лица, то в уголовном процессе принимает участие он лично. Пусть и в связи с осуществляемой деятельностью от имени юридического лица, но, тем не менее, как физическое (должностное или же иное) лицо. Правами и обязанностями

¹ См.: Краткий толковый словарь русского языка/ Сост. И.Л. Городецкая, Т.Н. Поповцева, М.Н. Судоплатова, Т.А. Фоменко; Под ред. В.В. Розановой.— 4-е изд., стереотип.— М.: Рус. яз., 1985. С. 152.

² См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 57 000 слов/ Под ред. чл.-корр. АН СССР Н.Ю. Шведовой.— 18-е изд., стереотип.— М.: Рус. яз., 1986. С. 511.

обвиняемого будет наделен именно он, и к уголовной ответственности привлекать в последующем будут также его, опять же, как физическое лицо.

Лицом, о котором идет речь в ч. 1 ст. 47 УПК РФ, может быть как совершеннолетнее, так и достигшее возраста, с момента которого возможно привлечение к уголовной ответственности несовершеннолетнее лицо, как здоровый, так и нездоровый гражданин, вне зависимости от занимаемой им должности и т.п. Как гласит ч. 2 ст. 19 Конституции РФ государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Перечисленные положения полностью распространяются и на лиц, обладающих статусом обвиняемого.

Как уже отмечалось, обвиняемым с позиций ч. 1 ст. 47 УПК РФ признается лицо, «в отношении» которого вынесено определенного рода постановление. Термин «в отношении» означает, что обвиняемым может быть признано только конкретное лицо. Причем это лицо привлекается в качестве обвиняемого путем вынесения соответствующего постановления или же обвинительного акта.

Первой разновидностью обвиняемого п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ называет лицо, в отношении которого «вынесено» постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. С позиций русского языка «выносить» значит «принимать какое-нибудь решение и официально объявлять о нем»¹. «Вынести» — «приняв решение, объявить»². Так ли понимается термин «вынесено постановление» в уголовном процессе?

В уголовном процессе вынесенным постановлением будет и тогда, когда оно обвиняемому не объявлено. Объявлением рассматриваемого здесь процессуального решения не обязательно является объявление его самому обвиняемому. Для того чтобы считать постановление объявленным с позиций русского языка достаточно того, что должным образом оформленный процессуальный документ подшит к материалам уголовного дела, что обвиняемому направлено извещение о дне предъявления обвинения, что с постановлением следователь (дознатель и др.) знакомит тех, кто на это имеет право и кого у него есть возможность с таковым ознакомить. Тем более, это касается случаев вынесения постановлений, о которых идет речь в ч. 1 ст. 47 УПК РФ. Для того чтобы лицо стало обладать процессуальным статусом обвиняемого не обязательно, чтобы постановление о привлечении его в качестве обвиняемого было перед ним объявлено.

Попробуем аргументировать наше заявление. УПК РФ знаком институт приостановления предварительного следствия, если подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам (п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ). До недавнего времени приостановить предварительное расследование по данному основанию можно было лишь в отношении обвиняемого. Соответственно, если считать, что обвиняемым лицо

¹ См.: Краткий толковый словарь русского языка ...— С. 36.

² См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка ...— С. 100.

становится лишь после объявления ему постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, в большинстве случаев нельзя было бы принять соответствующее решение. Ведь обычно обвиняемый начинает скрываться от следствия до того, как ему станет известно содержание соответствующего постановления. Зная, что вместе с объявлением данного постановления он будет ознакомлен и с постановлением об избрании в отношении него меры пресечения и таковой вполне может оказаться заключение под стражу, он меняет свое место жительства и старается, чтобы его не могли разыскать правоохранительные органы.

В приведенной ситуации обвинение лицу не предъявлено (не объявлено), но обвиняемым он все же является. Может до объявления соответствующего постановления рассматриваемое лицо является подозреваемым? Для того чтобы правильно ответить на поставленный вопрос, охарактеризуем также уголовно-процессуальное понятие «подозреваемый».

В соответствии с ч. 1 ст. 46 УПК РФ подозреваемым является только лицо:

- 1) либо в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, которые установлены главой 20 УПК РФ;
- 2) либо которое задержано в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ;
- 3) либо к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ.

Представим ситуацию, что лицу в порядке ст. 100 УПК РФ применена мера пресечения, не связанная с лишением свободы. Такое лицо становится подозреваемым. Согласно требованиям ст. 100 УПК РФ обвинение указанному лицу должно быть предъявлено не позднее 10 (30) суток с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу — в тот же срок с момента задержания. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется. Что же, нарушив меру пресечения подозреваемый может перестать быть таковым, причем следователь (дознатель и др.), который не может предъявить обвинение скрывшемуся подозреваемому, обязан немедленно отменить примененную к нему меру пресечения? Абсурд!

Конечно же, дела обстоят не так. Если подозреваемый нарушит требования примененной к нему меры пресечения и скроется от органов предварительного расследования и суда, у следователя (дознателя и др.) будет, по крайней мере, два пути.

Если он не располагает такой совокупностью доказательств, которая позволяет ему вынести постановление о привлечении подозреваемого в качестве обвиняемого, он, действительно, по истечению срока, в течение которого должно быть предъявлено обвинение, отменяет избранную в отношении подозреваемого меру пресечения. Но, когда он имеет в своем распоряжении фактические основания привлечения лица в качестве обвиняемого, следователь (дознатель и др.) составляет постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. После этого подозреваемый (еще до того как ему будет объявлен данный процессуальный документ) становится обвиняемым. Предусмотренные ст. 100 УПК РФ сроки перестают действовать, так как они касаются лишь применения мер пресечения в отношении подозреваемого. В анализируемой ситуации действуют правила, закрепленные в ст. 109 и 110 УПК РФ,

определяющие временные рамки, в течение которых мера пресечения может быть применена (применяться) в отношении обвиняемого.

Итак, обвиняемым лицо становится до объявления ему постановления о привлечении в качестве обвиняемого (обвинительного акта), с момента окончательного подписания (составления) соответствующего процессуального документа и приобщения его к материалам уголовного дела. Чаще всего таким документом является постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого. И это постановление может быть вынесено не только при производстве предварительного следствия, как утверждают некоторые процессуалисты¹. Согласно ч. 3 ст. 224 УПК РФ, если в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, а обвинительный акт в течение 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу составить не представилось возможным, при наличии к тому фактических оснований дознаватель обязан вынести постановление о привлечении его в качестве обвиняемого и предъявить обвинение, либо принять решение об отмене меры пресечения.

Таким образом, рассматриваемое постановление может быть вынесено как следователем, так и дознавателем, как при производстве предварительного следствия, так и дознания. В том случае, когда при производстве дознания было вынесено постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, несомненно, обвиняемым он становится не с момента утверждения обвинительного акта, а сразу, как только будет подписано вышеуказанное постановление.

Следователь (дознаватель и др.) при наличии к тому фактических оснований и соблюдении предусмотренных законом условий вправе вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого. Но, конечно же, суд (судья) таких постановлений не выносить. Поэтому утверждение Гueva А.Н. о том, что «в практике возник вопрос: может ли судья (суд) вынести постановление о привлечении в качестве обвиняемого по делам частного обвинения?»² в пору расценить как незаслуженно брошенное в адрес мировых судей оскорбление. Это оскорбление заключается в том, что мировые судьи не знают закона, а если и знают, то не умеют его толковать.

Сложно для восприятия и другое изречение А.Н. Гueva. Объясняя, каково процессуальное положение лица до того, как оно стало обвиняемым, ученый пишет, что до вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого или же обвинительного акта «физическое лицо» «может быть привлечено в качестве обвиняемого сразу (например, если дознаватель сразу предъявил ему обвинительный акт)»³. Даже если не обращать внимание на разницу между «предъявлением» обвинительного акта и «ознакомлением» с таковым, затруднительно с первого раза

¹ См., к примеру: Божьев В.П. Указ. соч.— С. 105; Безлепкин Б.Т. Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный).— М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002. С. 75.

² См.: Гувев А.Н. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации.— М.: Юридическая фирма «Контракт»: Издательский Дом «ИНФРА-М», 2003. С. 78.

³ См.: Там же.— С. 78.

понять мысль автора. Смотрите сами. Из утверждения Гueva А.Н. следует, во-первых, что после предъявления лицу обвинительного акта он обвиняемым еще не является. Во-вторых, обвинительный акт лицу (не являющемуся обвиняемым) может быть предъявлен до вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого или же самого обвинительного акта. Данные выводы, по меньшей мере, находятся в прямом несоответствии с правилами ч. 1 ст. 47 УПК РФ. Если в отношении лица вынесен обвинительный акт, даже пока он еще не предъявлен, данный человек является обвиняемым.

Скорее всего, Гувев А.Н. хотел сказать иное. Он имел в виду, что до того, как конкретное физическое лицо станет обладать правовым статусом обвиняемого, оно могло быть подозреваемым. А иногда оно не обладало статусом подозреваемого и «сразу» было наделено правами обвиняемого. Хотя даже это утверждение не может быть подкреплено примером из работы А.Н. Гueva. Ведь он пишет о предъявлении дознавателем обвинительного акта. Обвинительный же акт завершает дознание, которое в свою очередь производится лишь по уголовным делам, возбуждаемым в отношении конкретных лиц. Согласно же п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, которые установлены главой 20 УПК РФ, именуется подозреваемым. Иначе говоря, дознание всегда производится в отношении подозреваемого. И обвиняемый, который таковым стал в связи с вынесением обвинительного акта, всегда до этого являлся подозреваемым.

Между тем случай, когда физическое лицо до наделения его статусом обвиняемого не являлось подозреваемым в уголовно-процессуальном смысле этого слова, все же возможен. Не трудно представить ситуацию, когда постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится по уголовному делу, возбужденному по факту совершения общественно опасного деяния (а не в отношении этого конкретного лица), в отношении лица, которое до этого не было задержано в соответствии со ст. ст. 91 и 92 УПК РФ и к которому ранее не применялась мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ. Такой субъект уголовного процесса обычно до того как он станет обвиняемым, участвует в предварительном расследовании в качестве свидетеля.

Вернемся к характеристике текста п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ. Решение о привлечении лица в качестве обвиняемого оформляется постановлением. Исходя из содержания п. 25 ст. 5 УПК РФ, под постановлением в ч. 1 ст. 47 УПК РФ понимается процессуальный документ, зафиксировавший в себе волевое решение следователя (дознавателя и др.) о привлечении лица в качестве обвиняемого.

В п. 11 ч. 4 ст. 47 УПК РФ вновь употреблен рассматриваемый термин — термин «постановление». Здесь под ним понимается то же самое правовое явление, отличающееся от п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ лишь своим наименованием и соответственно содержанием, так как в п. 11 ч. 4 ст. 47 УПК речь идет о другом постановлении — о процессуальном документе, где зафиксировано волевое решение следователя (дознавателя и др.) о назначении судебной экспертизы.

Вернемся к п. 1 ч. 1 ст. 47 УПК РФ, к постановлению о привлечении в качестве обвиняемого. Оно имеет такое наименование в связи с тем, что после вынесения рассматриваемого процессуального документа в уголовном процессе появляется

новая процессуальная фигура — обвиняемый. Лицо «привлекается» к участию в уголовном судопроизводстве в данном качестве.

Иначе говоря, лицо не просто вовлекается в уголовный процесс. Оно вполне могло на момент вынесения рассматриваемого постановления уже принимать участие в предварительном расследовании. Лицо привлекается к участию в деле в определенном качестве — в качестве обвиняемого.

Таким образом, одним из юридических основания наделения лица статусом обвиняемого является постановление о привлечении его в качестве обвиняемого. Данный процессуальный документ составляется в соответствии с требованиями ст. 171 УПК РФ и с учетом содержания предусмотренного приложением № 92 к ст. 476 УПК РФ бланка постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

Другим юридическим основанием наделения лица статусом обвиняемого закон называет обвинительный акт. Обвинительный акт — документ, который может завершать одну из форм предварительного расследования. Этой форме предварительного расследования посвящена глава 32 УПК РФ. Именуется она дознанием. Данный процессуальный документ должен быть составлен в соответствии с правилами ст. 225 и приложения № 163 ст. 476 УПК РФ.

Итак, исходя из содержания ч. 1 ст. 47 УПК РФ обвиняемым лицо может стать лишь на стадии предварительного расследования. Третий случай, когда лицо приобретает статус обвиняемого, касается деятельности, осуществляемой по делу частного обвинения на судебной стадии.

Как уже отмечалось, по такого рода уголовным делам, когда по заявлению не проводилось досудебного производства, лицо, в отношении которого подана жалоба, будет обладать правами и обязанностями обвиняемого (подсудимого) с момента констатации наличия в распоряжении мирового судьи оснований для назначения судебного заседания (ч. ч. 3, 4 ст. 319 УПК РФ), или же после соединения встречного заявления с первоначальным (ч. 3 ст. 321 УПК РФ). Соответственно можно сделать еще один вывод — о какой бы форме появления в уголовном процессе фигуры обвиняемого не шла речь, обвиняемым лицо может стать только после возбуждения уголовного дела.