

*И.Л. Друкаров***Надзор прокурора за законностью задержания подозреваемых и обвиняемых и заключения под стражу***I.L. Drukarov***Prosecutor's Supervision on Legality of the Suspects and the Accused Detention Facility and Imprisonment**

Рассматриваются вопросы надзора прокурора за соблюдением уголовно-процессуальных норм при задержании граждан, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, их содержания в местах задержания, важные аспекты соблюдения законности при возбуждении перед судом ходатайств об избрании такой меры пресечения, как заключение под стражу.

Ключевые слова: надзор прокурора, задержание подозреваемых, заключение под стражу.

При осуществлении надзора за законностью задержания граждан и избрания мер пресечения прокурор руководствуется нормами УПК РФ, Законом РФ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений», приказом Генерального прокурора РФ №189 от 27 ноября 2007 г. «Об организации прокурорского надзора за соблюдением конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве», «Правилами внутреннего распорядка изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел», согласованных с Генеральной прокуратурой РФ и утвержденных приказом МВД РФ 22 ноября 2005 г. [1].

В связи с изменением содержания полномочий прокурора проверка законности задержания граждан, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления, ныне осуществляется прокурором во время проверки изоляторов временного содержания, а также после получения уведомления от дознавателя о задержании подозреваемого, а согласие на возбуждение ходатайства перед судом об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или домашнего ареста прокурор дает только по ходатайствам дознавателя (органа дознания). Поддержание же аналогичных ходатайств следователей ныне перешло в компетенцию руководителей следственных органов.

Задержание граждан, подозреваемых в совершении преступления, регулируется ст. 91, 92 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (УПК РФ). Управлением методического обеспечения Генеральной прокуратуры РФ 5 августа 2005 г. для прокуроров и следователей изданы методические рекомендации об осуществлении проверок соблюдения законности задержания по подозрению в совершении

The article is devoted to some problems of the public prosecutor's supervision on compliance with rules of criminal procedure at the detention of citizens suspected or accused of a crime and their custody in places of detention. Some attention is given to the most important aspects due course of law by petition for the preventive measure of pretrial detention.

Key words: public prosecutor's supervision on suspects' detention.

преступлений и содержания подозреваемых в изоляторах временного содержания [2], приказом Генерального прокурора РФ №189 определены требования к прокурорам об установлении действенного надзора за соблюдением законности при осуществлении задержания подозреваемых и обвиняемых при расследовании уголовных дел. Прокурор следит, чтобы задержание производилось только при наличии подозрения в том, что лицо совершило преступление, за которое может быть судом назначено наказание в виде лишения свободы, и лишь при наличии оснований, предусмотренных ст. 91 УПК РФ (когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения, когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление, когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления). При наличии иных данных подозреваемый может быть задержан, если он пытался скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность. Подозрение в том, что лицо совершило преступление, за которое санкция статьи Уголовного кодекса Российской Федерации (УК РФ) не предусматривает лишения свободы, не допускает самой возможности процессуального задержания. Нередки нарушения, связанные с отсутствием оснований для задержания, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 91 УПК РФ. Однако в новом УПК, в отличие от прежнего кодекса, установлено право задерживать даже тогда, когда единственной причиной задержания является необходимость подготовки к аресту подозреваемого (сбор материалов, обеспечение явки подозреваемого), если в суд уже направлено ходатайство, поддержанное прокурором,

руководителем следственного органа об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу даже при отсутствии других оснований, предусмотренных ст. 91 УПК РФ. О каждом случае задержания прокурор должен быть извещен в установленный законом срок – 12 часов. Протокол о задержании должен быть составлен не позднее трех часов после доставления задержанного органу дознания, следователю или прокурору. Задержание гражданина не может превышать 48 часов с момента, когда он был задержан, до избрания судьей меры пресечения в виде заключения под стражу. Если в результате рассмотрения ходатайства мера пресечения в виде заключения под стражу избрана судьей не была, то задержанный гражданин подлежит немедленному освобождению.

При проведении проверки законности задержания подозреваемых или обвиняемых в изоляторах временного содержания (ИВС) прокурор знакомится с протоколами задержания граждан, в которых отражаются данные о дате и времени составления протокола, сведения о дате, времени, месте, основании и мотивах задержания, результаты личного обыска. Следует обратить внимание, что время задержания и время составления протокола, как правило, не совпадают. Для исчисления срока задержания важным является момент времени, с которого началось задержание. Срок задержания начинается со времени фактического задержания после доставления в орган, осуществляющий задержание (не позднее чем через 3 часа после доставления), или с момента его задержания по постановлению следователя, вынесенному заранее в порядке п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ. Задержанный должен знать, в чем он подозревается, получить копию протокола задержания, ему должны быть разъяснены права, предусмотренные ч. 4 ст. 46 УПК РФ, в том числе право на защиту, и свидание наедине с защитником с момента фактического задержания. Здесь следует оговориться, что в случае необходимости производства процессуальных действий с участием подозреваемого продолжительность свидания с защитником свыше двух часов может быть ограничена дознавателем, следователем, руководителем следственного органа с обязательным предварительным уведомлением об этом подозреваемого и его защитника. Близкие родственники задержанного, а при их отсутствии другие родственники, должны быть извещены о задержании не позднее 12 часов с момента задержания. При отсутствии близких родственников право уведомления по своему усмотрению предоставляется и самому подозреваемому. Предметом надзора прокурора является законность нахождения лиц в местах содержания задержанных, соблюдение сроков задержания, режима в местах содержания, соблюдение прав подозреваемых и обвиняемых, питание, материально-бытовое и медико-санитарное обеспечение, обеспечение изоляции и предотвращение правонарушений в ме-

стах задержания, обоснованность применения мер поощрения и взыскания, применение в отношении содержащихся в местах задержания физической силы, специальных средств, газового и огнестрельного оружия, установление режима особых условий.

Прокурор проверяет места содержания задержанных, изоляторы временного содержания, комнаты при дежурном органе внутренних дел, а также другие помещения, где могут находиться задержанные. Нередко задержанные лица, когда задержание документально не оформлено, находятся не в ИВС, а в другом месте. Обнаружение таких лиц требует со стороны прокурора принятия мер к устранению нарушений, а при злостности нарушений – мер для привлечения к ответственности соответствующих должностных лиц.

При проверке ИВС прокурор до посещения помещений, где содержатся задержанные, знакомится со сведениями о лицах, содержащихся в камерах, а затем в самом помещении выслушивает задержанных, если у них имеются жалобы. При необходимости прокурор может вызвать для опроса лиц, содержащихся в камере, в служебный кабинет по месту своего нахождения.

Он также обязан ознакомиться с санитарно-гигиеническими условиями содержания, обратить внимание на выполнение требований гигиены и обеспечения задержанных постельными принадлежностями, питанием. Во время посещения камеры он выявляет, не содержатся ли несовершеннолетние совместно со взрослыми, лица, подозреваемые в совместных групповых преступлениях. Не должно допускаться содержание задержанных в порядке ст. 91 УПК РФ совместно с административно задержанными. Генеральный прокурор обращает также внимание на необходимость пресечения случаев задержания подозреваемых на основании протоколов об административных правонарушениях. Проверки законности задержания граждан производятся не реже одного раза в 10 дней.

При проверках прокурор должен обращать внимание на факты унижения человеческого достоинства, произвола, жестокого отношения к задержанным и заключенным со стороны работников ИВС, на обеспечение изоляции арестованных. Особое внимание следует уделять законности проводимых оперативно-разыскных мероприятий, пресечению недозволённых связей сотрудников с заключенными.

При проверках большое внимание должно уделяться выявлению случаев нарушения прав заключенных. Жалобы о наиболее серьезных нарушениях проверяются прокуратурой с выездом на место. Прокуроры должны принимать безотлагательные меры к восстановлению нарушенных прав содержащихся в ИВС задержанных. В случае обнаружения нарушений законности прокурор должен принимать необходимые меры реагирования, вносить представления администрации

ИВС, опротестовывать незаконные приказы, инструкции, положения, отменять незаконные взыскания, в том числе освобождать незаконно содержащихся из карцера. При обнаружении незаконно задержанных, в том числе задержанных, содержащихся с нарушением срока, установленного ч. 2 и 3 ст. 94 УПК РФ, прокурор принимает меры к их освобождению.

В надзор прокурора входит также соблюдение сроков содержания под стражей в следственных изоляторах, установленных ст. 109 УПК РФ. В случае обнаружения, что сроки содержания под стражей истекли, прокурор принимает меры к наказанию виновных в нарушении закона, при этом, руководствуясь ч. 2 ст. 10 УПК РФ, своим постановлением он немедленно освобождает незаконно содержащихся под стражей свыше установленного срока.

В целях обеспечения законности и обоснованности содержания под стражей в следственных изоляторах, а также соблюдения сроков содержания под стражей Генеральный прокурор РФ предложил прокурорам проверять следственные изоляторы не реже одного раза в месяц. Проверки рекомендовано проводить во взаимодействии с отраслевыми управлениями и отделами.

Установив нарушения закона, прокурор вносит представление органу, осуществившему задержание, или органу, содержащему задержанных или арестованных, об устранении нарушений, а при наличии оснований ставит вопрос об ответственности должностных лиц за незаконное задержание или нарушения, допущенные при задержании и содержании задержанных и арестованных.

В соответствии с УПК РФ окончательное решение вопроса об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу принадлежит суду. При этом прокурор уполномочен дать (или не дать) согласие дознавателю на возбуждение такого ходатайства перед судом. Для этого он должен обеспечить надзор за выполнением требований, предусмотренных ч. 3 ст. 108 УПК РФ. Прокурор при решении вопроса о даче согласия органу дознания на внесение суду ходатайства должен убедиться в его обоснованности. Если прокурор считает, что оснований для заключения под стражу нет, он отклоняет заявленное ходатайство и может дать письменное указание об избрании иной меры пресечения. В связи с недостатком доказательств, иных сведений, необходимых для поддержания ходатайства, он может предложить органу дознания представить дополнительные данные, после чего вернуться к рассмотрению вопроса о даче своего согласия на внесение ходатайства суду. По данным прокуратуры Алтайского края (до внесения изменений в УПК РФ от 5 и 6 июня 2007 г.), прокуроры не давали согласие на поддержание ходатайств следователей, органов дознания о заключении под стражу лишь в 5% случаев возбуждения этих ходатайств, что, по-видимому, свидетельствует

об обоснованности заявленных ходатайств в этом регионе в тот период.

В соответствии с п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ суд может вынести постановление о продлении срока задержания не более чем на 72 часа с момента вынесения судебного решения по ходатайству одной из сторон (следователя, руководителя следственного органа, дознавателя, подозреваемого, защитника) для представления ими дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу при условии признания судом задержания законным и обоснованным. При рассмотрении ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу судья не входит в обсуждение вопроса о виновности лица в инкриминируемом преступлении. Тем не менее для решения вопроса о возможности избрания такой меры пресечения за преступления, в отношении которых уголовный закон предусматривает наказание в виде лишения свободы свыше двух лет, должна быть обеспечена проверка судом обоснованности подозрения причастности лица к такому преступлению. Согласно данным прокуратуры Алтайского края, взятым за указанный выше период, судом были отклонены ходатайства о заключении под стражу в 5,77% случаев представления таких ходатайств, что также подтверждает наше предположение об их обоснованности [3].

Здесь следует рассмотреть также вопрос о ситуациях, когда судья отклонит ходатайство следователя, органа дознания о заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу. В соответствии с ч. 11 ст. 108 УПК РФ отказ суда в удовлетворении ходатайства о заключении под стражу может быть обжалован в течение трех суток со дня вынесения решения об отказе в вышестоящий суд прокурором в кассационном порядке, а суд кассационной инстанции в течение трех суток после поступления представления (жалобы) должен рассмотреть это представление. Обжалование отказов суда составило 16,35% от общего числа отказов, и только половина обжалованных решений суда была отменена вышестоящим судом [3]. Следует признать, что после изменений в законодательстве показатели обоснованности заявленных ходатайств изменились далеко не в лучшую сторону, что требует специального анализа причин этого.

Обратимся к вопросу об участии прокурора в рассмотрении судьей ходатайств следователя, дознавателя при решении вопросов, требующих судебного решения. Прежде всего, речь идет об удовлетворении судьей ходатайств о заключении под стражу подозреваемых или обвиняемых. В постановлении о возбуждении ходатайства должны быть изложены мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу и невозможно избрание другой меры пре-

сечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. При этом постановление и материалы в отношении задержанного подозреваемого представляются судье не позднее, чем за 8 часов до истечения срока задержания. При невозможности рассмотрения ходатайства по причине недоставления обвиняемого/подозреваемого в суд, судья возвращает ходатайство следователю, дознавателю без рассмотрения, о чем выносит постановление. После создания необходимых условий для доставления обвиняемого/подозреваемого в суд ходатайство подлежит рассмотрению [4]. В постановлении о возбуждении перед судом ходатайства об избрании такой меры пресечения, как заключение под стражу, должны быть указаны конкретные основания для подобного решения вопроса. Прокурор следит за тем, чтобы избрание меры пресечения соответствовало требованиям ст. 97, 98 УПК РФ. Если мера пресечения в виде заключения под стражу должна применяться по мотивам, что совершено преступление, за которое уголовным законом предусмотрено наказание свыше двух лет лишения свободы, следует представить сведения, свидетельствующие о невозможности избрания другой, более мягкой меры пресечения. Прокурору следует убедиться, собраны ли достаточные доказательства для выдвинутого подозрения или обвинения, имеются ли основания, предусмотренные ч. 1 ст. 108 УПК РФ, для избрания такой меры пресечения, правильно ли квалифицированы действия подозреваемого или обвиняемого. Последнее имеет значение потому, что, согласно ч. 1 ст. 108 УПК РФ, заключение под стражу может быть применено в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое, согласно уголовному закону, предусмотрено наказание свыше двух лет лишения свободы, и неправильная квалификация повлечет ошибку в определении основания этой меры пресечения. Сложность здесь состоит в том, что судье не представляется все уголовное дело, в материалах которого содержатся необходимые доказательства, подтверждающие правильность квалификации содеянного. Следовательно, вполне возможна неправильная правовая оценка. Если лицо совершило преступление, наказание за которое, согласно санкции соответствующей статьи УК РФ, не может превышать двух лет лишения свободы, то нужно учитывать исключительность случаев: подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации; его личность не установлена; им нарушена ранее избранная мера пресечения; он скрылся от органов дознания, предварительного следствия.

При решении вопроса о поддержании ходатайства надлежит установить, имеются ли иные обстоятельства, кроме указанных в ч. 1 ст. 108 УПК РФ, свидетельствующие о необходимости изоляции лица от общества. К таким обстоятельствам могут быть от-

несены данные о том, что подозреваемый/обвиняемый может скрыться от органов предварительного расследования или суда, продолжать заниматься преступной деятельностью, уничтожить или фальсифицировать доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу, угрожать потерпевшему, свидетелю, другим участникам уголовного судопроизводства и т.п. Об этом должны быть представлены материалы, подтверждающие указанные факты [4]. К ходатайству об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу должны быть приложены следующие документы: копии постановления о возбуждении уголовного дела, привлечении лица в качестве обвиняемого, протокола задержания, допросов подозреваемого или обвиняемого; иные материалы, свидетельствующие о причастности лица к совершенному преступлению; сведения о личности обвиняемого (подозреваемого), справки о судимости; данные о возможности лица скрыться от следствия, об угрозах в адрес потерпевших, свидетелей. В тех случаях, когда защитник не участвует в уголовном деле, но об этом не сделана запись в протоколе допроса в качестве подозреваемого или обвиняемого, к материалам дела должно быть приложено письменное заявление подозреваемого/обвиняемого об отказе от защитника. Согласно приказу №189 Генерального прокурора РФ прокурор обязан принимать участие во всех случаях рассмотрения в досудебном судопроизводстве вопросов об избрании судьей меры пресечения и случаев, когда требуется судебное решение по другим вопросам. Генеральный прокурор предлагает прокурорам, участвующим в судебных заседаниях по этим делам, тщательно изучать материалы, представляемые судье, а при необходимости изучать материалы уголовных дел, содержащие необходимую информацию. Как показала практика, не во всех случаях прокурор поддерживает позицию следователя, он может не согласиться с заявленным ходатайством. В судебном заседании вправе участвовать следователь и руководитель следственного органа [4]. Однако они, если ходатайство не будет удовлетворено, не имеют права обжаловать решение судьи. Такое право имеет только прокурор, принявший участие в рассмотрении ходатайства. Но поскольку их мнения могут не совпасть, прокурор может отказаться обжаловать решение судьи. Создававшаяся ситуация была невозможна, когда требовалось (согласно прежней норме УПК РФ) обязательное согласие прокурора для возбуждения ходатайства следователя, и была, по мнению многих, более эффективной, чем нынешняя.

В исключительных случаях судьей в отношении подозреваемого мера пресечения может быть применена до предъявления обвинения в порядке ст. 100 УПК РФ. После избрания такой меры пресечения прокурор должен следить за тем, чтобы обвинение подозреваемому было предъявлено не позднее

10 суток с момента задержания или применения меры пресечения, а при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении лица, подозреваемого в совершении некоторых тяжких и особо тяжких преступлений (акт терроризма, бан-

дитизм, захват заложников, насильственный захват власти, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, диверсия и некоторые другие), обвинение должно быть предъявлено в течение 30 суток с момента задержания.

Библиографический список

1. Правила внутреннего распорядка изолятора временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел, согласованных с Генеральной прокуратурой и утвержденных приказом МВД РФ 22 ноября 2005 г.

2. Организация прокурорского надзора за законностью задержания по подозрению в совершении преступлений

и содержания подозреваемых в изоляторах временного содержания : методические рекомендации. – М., 2005.

3. Архив прокуратуры Алтайского края 2005 г.

4. О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения наказания : Постановление Пленума Верховного Суда РФ №22 от 29 октября 2009 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2010. – №1.