

ОРГАНИЗАЦИЯ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И УГОЛОВНОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

Основания и порядок пересмотра по уголовным делам не вступивших в законную силу решений суда первой инстанции

А.С. ШАТАЛОВ – профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики ВИПЭ ФСИН России, доктор юридических наук, профессор

Статья посвящена анализу процессуальных процедур апелляционного производства по уголовным делам, вводимых в действие в Российской Федерации с 1 января 2013 г. В ней раскрываются новый порядок обжалования не вступивших в законную силу судебных решений и отличительные особенности рассмотрения уголовных дел судом апелляционной инстанции. Автор приходит к выводу о том, что с внесением изменений и дополнений в УПК РФ производство в суде апелляционной инстанции получило все необходимое, для того чтобы в судебной практике произошли ожидаемые позитивные перемены.

Ключевые слова: апелляционная жалоба; апелляционное определение; апелляционное постановление; апелляционное представление; апелляционный приговор; апелляционное производство; апелляция; обжалование судебных решений; суд апелляционной инстанции; суд второй инстанции.

Reasons and order of revision of criminal cases not come into legal force by decision of the court of first instance

A.S. SHATALOV – Professor Department of Criminal Procedure and Criminalistics VIPE FPS Russia, Doctor of Law, Professor

This article analyzes the process of the appeals in criminal cases, put into effect in the Russian Federation on January 1, 2013. It examines the new appeal procedure not come into legal force of court decisions and features of criminal cases by the court of appeal. The author comes to the conclusion that with the introduction of changes and amendments to the CPC production in an appellate court, got everything you need to have taken place in the jurisprudence of the expected positive changes.

Key words: appeal; appeal determination; appeal the decision; appellate representation; appeal judgment; appeal proceedings; appeal; appeal court decisions; the court of appeal; the court of second instance.

Круг решений, принимаемых при производстве по уголовным делам, довольно широк. Их процессуальная природа такова, что одни по своему характеру являются промежуточными (например, по заявленному ходатайству), а другие – итоговыми (например, прекращение уголовного дела).

По смыслу п. 53² ст. 5 УПК РФ, под итоговым судебным решением, вынесенным при

производстве по уголовному делу в Верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде в качестве суда первой инстанции, следует понимать приговор, определение, постановление суда, которыми уголовное дело разрешается по существу, либо определение

или постановление суда, вынесением которых завершается производство по уголовному делу в отношении конкретного лица. К числу таких судебных решений относятся, в частности, приговор, а также определение (постановление) о прекращении уголовного преследования (уголовного дела) по основаниям, предусмотренным УПК РФ, определение (постановление) о применении или об отказе в применении принудительных мер медицинского характера и т.п. Соответственно, все иные определения и постановления суда, вынесенные в ходе досудебного производства по уголовному делу или при производстве по уголовному делу в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде в качестве суда первой инстанции, которыми уголовное дело не разрешается по существу и не завершается производство по уголовному делу, являются промежуточными судебными решениями¹.

Право каждого на рассмотрение его дела в суде второй инстанции закреплено в ст. 50 Конституции Российской Федерации. Анализ судебной практики показывает, что участники уголовного судопроизводства пользуются им довольно часто. Такое положение дел можно считать вполне закономерным, поскольку в каждом случае вынесения промежуточных и (или) итоговых решений данное право должно разъясняться принявшим то или иное решение субъектом, а сам факт его разъяснения должен быть отражен в материалах уголовного дела. Поэтому в случае возникновения у кого-либо из заинтересованных лиц сомнений в законности, обоснованности и (или) справедливости принятого по уголовному делу решения (в том числе приговора), оно может ими обжаловаться. Сама же возможность обжалования представляет не что иное, как гарантию соблюдения прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства в случаях неправомερных действий со стороны представителей власти.

Таким образом, если приговор или иное решение суда первой инстанции обжалуется до его вступления в законную силу, то начинается производство в суде второй инстанции, в ходе которого в апелляционном порядке пересматриваются только что вынесенные, но еще не ставшие обязательными для исполнения судебные акты. Судом второй инстанции в российском уголовно-процессуальном законе назван суд апелля-

ционной инстанции (п. 53 ст. 5 УПК РФ). Его деятельность регламентируется гл. 45¹ УПК РФ (ст. 389¹–389³⁶), вводимой в действие с 1 января 2013 г.² Именно в ней четко оговорено, что решения суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы сторонами в апелляционном порядке. Причем обжалование определения или постановления, вынесенного во время судебного разбирательства, не приостанавливает сам ход этого процесса.

Существование данного правила объясняется необходимостью строгого соблюдения принципа непрерывности уголовного судопроизводства и права подсудимого быть судимым без неоправданной задержки. Кроме того, в силу независимости судей апелляционный порядок обжалования промежуточных решений суда первой инстанции должен исключать какое-либо ограничение его дискреционных полномочий не только в части итоговых выводов по уголовному делу, но и применительно к последующим промежуточным процессуальным решениям, надобность в вынесении которых может возникнуть по мере продвижения судебного разбирательства до вынесения приговора.

Апелляция (от лат. *appellation* – обращение) как одна из форм пересмотра судебных актов впервые появилась во Франции (1808 г.) и быстро получила признание в других странах, включая Россию (1864 г.). Характерными для того времени были длительные сроки пересмотра решений по уголовным делам на фоне ограниченного действия устности, непосредственности, состязательности и права обвиняемого на защиту. Апелляционный суд дореволюционной России пересматривал не вступившие в законную силу решения судов лишь в той части, в которой они обжаловались, и только в отношении лиц, которых касалась поданная жалоба.

В советский период апелляционное производство как форма пересмотра судебных актов не применялось, так как согласно декретам о суде № 1 (ноябрь 1917 г.) и № 2 (февраль 1918 г.) это бы умаляло значение деятельности суда первой инстанции, усложняло, затягивало процесс и лишало стороны ряда важных гарантий при вторичном рассмотрении дела. Тогда же появилась и получила широкое распространение кассационная форма обжалования, в большей мере соответствующая решению задач, связанных с установлением истины по уголовному делу.

Вернув в уголовный процесс апелляционный порядок пересмотра судебных реше-

ний, апробировав его практически заново в деятельности арбитражных судов и мировой юстиции, российский законодатель учел многие выявленные недостатки, представив примерно через десятилетие после вступления в силу УПК РФ процессуальные процедуры апелляционного производства по уголовным делам в новом содержании. В результате были перераспределены полномочия судов и апелляционной, и кассационной, и надзорной инстанций. Это произошло в рамках реализации Государственной целевой программы о развитии судебной системы России в период 2007–2011 гг.

В настоящее время согласно ч. 3 ст. 389² УПК РФ до вынесения итогового судебного решения апелляционному обжалованию (так называемой неполной апелляции) подлежат следующие промежуточные решения, принятые по уголовному делу:

1) постановления мирового судьи о возвращении заявления лицу, его подавшему, либо об отказе в принятии заявления к производству;

2) судебные постановления или определения об избрании меры пресечения или о продлении сроков ее действия;

3) о помещении лица в медицинский или психиатрический стационар для производства судебной экспертизы;

4) о приостановлении уголовного дела;

5) о передаче уголовного дела по подсудности или об изменении подсудности уголовного дела;

6) о возвращении уголовного дела прокурору;

7) другие судебные решения, затрагивающие права граждан на доступ к правосудию или на рассмотрение дела в разумные сроки и препятствующие дальнейшему движению дела;

8) частные определения или постановления.

Что же касается определений или постановлений о порядке исследования доказательств, об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства, других судебных решений, вынесенных в ходе рассмотрения уголовного дела по существу, то они могут обжаловаться в апелляционном порядке одновременно с обжалованием итогового судебного решения по данному делу (то есть при полной апелляции).

Согласно ст. 389¹ УПК РФ право апелляционного обжалования судебного решения принадлежит:

1) осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям;

2) государственному обвинителю и (или) вышестоящему прокурору (то есть вышестоящему по должности по отношению к государственному обвинителю прокурору или его заместителю);

3) потерпевшему, частному обвинителю, их законным представителям и представителям;

4) гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их законным представителям и представителям (в части, касающейся гражданского иска);

5) иным лицам (в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы).

Из приведенных законодательных положений следует, что право на обращение с апелляционной жалобой (апелляционным представлением) фактически предоставлено всем лицам, активно участвующим в производстве по уголовному делу. Более того, этим правом могут воспользоваться также и иные лица, поскольку УПК РФ не исключает, например, возможность обжалования в апелляционном порядке судебного решения, принятого по результатам проверки законности и обоснованности отказа в возбуждении уголовного дела, лицом, чьи права и законные интересы были затронуты данным решением³. Более того, все субъекты, обладающие правом на подачу апелляционной жалобы (апелляционного представления), наделены правом на подачу письменных возражений, однако это может иметь место тогда, когда в жалобе или (и) представлении других лиц приводятся доводы, противоречащие их интересам⁴.

Если судебное решение обжаловано и государственным обвинителем, и вышестоящим прокурором, то вне зависимости от содержания приведенных в них доводов (правовых оснований) рассмотрению подлежат оба апелляционных представления (при условии, что они были поданы в установленный законом срок).

Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного либо оправданного лица, в отношении которого уголовное дело прекращено, а также потерпевшего, которому к моменту производства по делу в суде апелляционной инстанции исполнилось 18 лет, вправе обжаловать судебное решение и принимать участие в судебных заседаниях данного суда.

Лицо, допущенное к участию в суде первой инстанции в качестве защитника по постановлению или определению суда и не

являющееся адвокатом, вправе обжаловать судебное решение в апелляционном порядке и принимать участие в заседании суда апелляционной инстанции. Если же названное лицо не принимало участия в суде первой инстанции в качестве защитника, то в суде апелляционной инстанции оно по определению суда может быть допущено в этом качестве лишь наряду с адвокатом, осуществляющим защиту по соглашению либо по назначению суда⁵.

По общему правилу, апелляционная жалоба или (и) апелляционное представление приносятся через суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое судебное решение. Но адресованы они должны быть именно той судебной инстанции, что является вышестоящей (апелляционной) по отношению к суду, вынесшему обжалуемое решение.

Апелляционные жалобы и апелляционные представления, в частности, подаются:

1) в районный суд (на приговор или иное решение мирового судьи);

2) судебную коллегия по уголовным делам верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда (на приговор или иное решение районного суда, гарнизонного военного суда);

3) судебную коллегия по уголовным делам соответствующего суда (на промежуточное решение верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда);

4) Судебную коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ, Военную коллегия Верховного Суда РФ (на приговор или иное итоговое решение верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда соответственно).

Апелляционные жалобы и апелляционные представления на приговор или иное решение суда первой инстанции могут быть поданы в течение 10 суток со дня постановления приговора или вынесения иного судебного решения. Осужденный, содержащийся под стражей, может подать свою жалобу в тот же срок со дня вручения ему копии приговора, определения или постановления. В течение срока, установленного для обжалования су-

дебного решения, уголовное дело не может быть истребовано из суда.

На жалобах и представлениях уполномоченный на то работник суда обязан сделать отметку о времени их поступления в суд. К жалобам и представлениям, полученным по почте, в целях определения точной даты их поступления обязательно приобщаются конверты⁶.

Жалоба или представление, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. Однако если срок апелляционного обжалования был пропущен по уважительной причине, то лица, имеющие право подать апелляционные жалобу и представление, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор либо вынесшим иное обжалуемое решение, о восстановлении пропущенного срока. Их ходатайство рассматривается судьей, председательствовавшим в судебном заседании по уголовному делу, или другим судьей. Пропущенный срок должен восстанавливаться, например, в случае если копии судебного решения были вручены лицам, обладающим правом его обжалования, по истечении 5 суток со дня его провозглашения.

Если в восстановлении пропущенного срока отказано, то постановление судьи по итогам рассмотрения заявленного по этому поводу ходатайства, может быть обжаловано в вышестоящий суд, который вправе отменить такое постановление и рассмотреть поданную апелляционную жалобу или апелляционное представление по существу либо вернуть их в суд, вынесший обжалуемое судебное решение, для выполнения требований, предусмотренных ст. 389⁶ УПК РФ.

Существо данных требований сводится к тому, что апелляционная жалоба и апелляционное представление должны содержать:

1) наименование суда апелляционной инстанции, в который они подаются;

2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства (места нахождения);

3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, его постановившего или вынесшего;

4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, с указанием оснований отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке, предусмотренных ст. 389¹⁵ УПК РФ;

5) перечень материалов, прилагаемых к жалобе или представлению;

6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

К жалобе или представлению должно быть приложено соответствующее число их копий для вручения каждому осужденному или оправданному, чьи интересы ими затрагиваются⁷. Если с апелляционной жалобой обращается лицо, не участвовавшее в уголовном деле, то им обязательно должно быть указано, какие именно его права и законные интересы были нарушены обжалуемым судебным решением. Осужденный, изъявивший желание лично участвовать в рассмотрении уголовного дела судом апелляционной инстанции, заявляет об этом в своей апелляционной жалобе или в возражениях на жалобу (представление), принесенную другими участниками уголовного судопроизводства.

В случае несоответствия апелляционной жалобы или апелляционного представления предъявляемым требованиям они возвращаются судьей, который назначает срок для их пересоставления. Если требования судьи не были выполнены и апелляционная жалоба или апелляционное представление в установленный судьей срок не поступили, то они считаются неподанными, а приговор – вступившим в законную силу.

Суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, обязан известить о принесенной апелляционной жалобе или (и) апелляционном представлении лиц, интересы которых ими затрагиваются. Одновременно им направляются их копии и разъясняется право подачи письменных возражений на жалобу или (и) представление с указанием срока, до истечения которого они могут быть поданы. Поступившие возражения приобщаются к материалам уголовного дела, а их копии направляются лицам, подавшим жалобу или (и) представление.

Подача апелляционной жалобы или (и) апелляционного представления приостанавливает приведение приговора (определения, постановления) в исполнение. Исключением из этого правила являются лишь приговоры, по которым подсудимый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению прямо в зале суда (ст. 311 УПК РФ), а также определения и постановления, вынесенные во время судебного разбирательства (ч. 4 ст. 389² УПК РФ).

До момента направления уголовного дела в суд апелляционной инстанции в связи с поступлением жалобы или (и) представления оно должно храниться в отделе делопроизводства суда, где заводятся и ведутся журналы учета таких дел⁸.

Период до рассмотрения в апелляционном порядке жалобы или представления в шестимесячный срок содержания осужденного под стражей не входит. При рассмотрении уголовного дела суд второй инстанции при наличии к тому оснований должен решить вопрос о зачете в срок содержания под стражей времени содержания лица под стражей в порядке меры пресечения или задержания до постановления приговора, домашнего ареста, нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре по решению суда, а также времени, в течение которого лицо содержалось под стражей на территории иностранного государства по запросу об оказании правовой помощи или о выдаче его Российской Федерации в соответствии со ст. 460 УПК РФ (если суд первой инстанции не разрешил этот вопрос в приговоре)⁹.

По истечении срока обжалования суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, направляет уголовное дело с принесенной апелляционной жалобой или апелляционным представлением и возражениями на них в суд апелляционной инстанции, о чем сообщается сторонам. Лицо, подавшее апелляционную жалобу или апелляционное представление, вправе отозвать их до начала заседания суда апелляционной инстанции. В этом случае апелляционное производство по ним прекращается, а сами жалобы или (и) представления возвращаются судьей лицам, их подавшим.

Дополнительная апелляционная жалоба и (или) апелляционное представление подлежат рассмотрению, если они поступили в суд апелляционной инстанции не позднее чем за 5 суток до начала судебного заседания. Причем в поданной по истечении срока обжалования дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их законных представителей и представителей, а также в дополнительном представлении прокурора не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения осужденного, а также лица, в отношении которого уголовное дело было прекращено, если такое требование не содержалось в первоначальной жалобе или представлении.

Таким образом, обжалование судебных решений, не вступивших в законную силу, – наиболее быстрый и доступный способ проверки законности, обоснованности и справедливости судебных актов, принятых при производстве по уголовному делу. Реализация этого права зависит только от волеизъявления лиц, принимавших участие в

производстве. Срок обжалования довольно краток, а требования, предъявляемые к апелляционной жалобе, в УПК РФ сведены к минимуму. Подача такой жалобы или (и) представления с соблюдением установленного порядка и в предусмотренный законом срок влечет обязательное рассмотрение уголовного дела судом апелляционной инстанции в целях исправления судебных ошибок и восстановления нарушенных прав. Сама же обновленная процедура апелляционного производства, благодаря усилиям процессуалистов и поддержке российского законодателя, приобрела к настоящему времени все необходимые черты для того, чтобы обладать статусом одного из наиболее эффективных средств правовой защиты.

Апелляционной инстанцией (англ. court of appellate jurisdiction) в УПК РФ признается суд, рассматривающий в апелляционном порядке уголовные дела по жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу приговоры и постановления суда (п. 2 ст. 5 УПК РФ). Его состав предусмотрен ч. 3 ст. 30 УПК РФ, согласно которой рассмотрение уголовных дел в апелляционном порядке осуществляется:

1) в районном суде – судьей районного суда единолично;

2) в вышестоящих судах – судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции.

Таким образом, характерной чертой производства в суде апелляционной инстанции является то, что вскоре этот суд будет рассматривать уголовные дела не только в единоличном составе (как до 1 января 2013 г.), но и коллегиально. Причем проверять вынесенные при производстве по уголовным делам и еще не вступившие в законную силу судебные акты могут только те суды, которые уполномочены на это законом. Цель их деятельности – проверка правильности состоявшихся решений. Если выразиться предельно точно, то согласно ст. 389⁹ УПК РФ каждый суд апелляционной инстанции обязан проверить по апелляционным жалобам или (и) апелляционным представлениям законность, обоснованность и справедливость приговора либо законность и обоснованность иного решения суда первой инстанции. При этом рассмотрение уголовных дел таким судом должно начинаться в следующие определенные законом сроки:

1) в районном суде – не позднее 15 суток со дня поступления уголовного дела в суд апелляционной инстанции;

2) в верховном суде республики, краевом или областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде – не позднее 30 суток со дня поступления уголовного дела в суд апелляционной инстанции;

3) в Верховном Суде РФ – не позднее 45 суток со дня поступления уголовного дела в суд апелляционной инстанции.

Порядок назначения и подготовки заседания этого суда регламентирован ст. 389¹¹ УПК РФ. Руководствуясь предписаниями данной нормы, судья, изучив поступившее уголовное дело, обязан вынести постановление о назначении судебного заседания, приняв при этом решения по следующим вопросам:

1) о месте, дате и времени начала рассмотрения уголовного дела;

2) вызове в судебное заседание свидетелей, экспертов и других лиц в соответствии с ходатайством стороны, заявленным в жалобе или представлении (если признает данное ходатайство обоснованным);

3) рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 241 УПК РФ;

4) сохранении, отмене или изменении меры пресечения в отношении подсудимого или осужденного;

5) форме участия в судебном заседании осужденного, содержащегося под стражей.

Прежде чем вынести данное постановление и принять решения по этим вопросам, судья обязан проверить, извещены ли стороны о принесенных жалобах или представлениях и направлены ли их копии осужденному или оправданному лицу, в отношении которого велось или ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, его законному представителю, защитнику, обвинителю, потерпевшему, его законному представителю, представителю и иным лицам, чьи законные интересы затрагивает жалоба или представление, с разъяснением им права подачи возражений в письменном виде в указанный судом срок¹⁰. Если выяснится, что судом первой инстанции указанные лица не были извещены о принесенной апелляционной жалобе или апелляционном представлении либо не были выполнены требования, предъявляемые УПК РФ к содержанию обращений такого рода, то судья возвращает уголовное дело в суд, из которого оно поступило, для устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению данного уголовного дела в апелляционном порядке.

При рассмотрении уголовного дела в суде апелляционной инстанции закон признает обязательным участие следующих лиц:

1) государственного обвинителя и (или) прокурора (за исключением уголовных дел частного обвинения, кроме случаев, когда уголовное дело было возбуждено следователем или дознавателем с согласия прокурора);

2) оправданного, осужденного или лица, в отношении которого было прекращено уголовное дело (в случаях если данное лицо ходатайствует о своем участии в судебном заседании или суд признает участие данного лица в судебном заседании необходимым);

3) частного обвинителя либо его законного представителя или представителя (в случае если ими подана апелляционная жалоба);

4) защитника (в случаях, указанных в ст. 51 УПК РФ).

Явившиеся в суд апелляционной инстанции стороны допускаются к участию в судебном заседании при рассмотрении уголовного дела во всех случаях. Осужденному, содержащемуся под стражей и заявившему о своем желании присутствовать при рассмотрении апелляционной жалобы или (и) апелляционного представления, по решению суда обеспечивается право участвовать в судебном заседании непосредственно либо с помощью системы видеоконференцсвязи (ВКС).

Таким образом, еще одной характерной чертой производства в суде апелляционной инстанции можно признать обязанность такого суда проверять вынесенные, но еще не вступившие в законную силу судебные акты на условиях неопременного присутствия при этом обеих сторон, участвующих в производстве по уголовному делу. В целях выполнения стоящих перед ним задач суд апелляционной инстанции при проверке законности, обоснованности и справедливости приговора вправе признать необходимым участие в судебном заседании осужденного и принять меры по обеспечению его явки. Равным образом он вправе рассмотреть дело в отсутствие осужденного, содержащегося под стражей и не выразившего своего желания участвовать в заседании.

О месте, дате и времени судебного заседания стороны должны быть извещены не менее чем за 7 суток до его начала. Неявка лиц, своевременно извещенных о предстоящем заседании суда апелляционной инстанции, не препятствует рассмотрению уголовного дела. Исключением из этого правила является лишь неявка лиц, участие которых в судебном заседании закон признает обя-

зательным (то есть государственного обвинителя и (или) прокурора, оправданного, осужденного или лица, в отношении которого было прекращено уголовное дело, а также защитника). Вместе с тем в случае неявки в суд без уважительной причины частного обвинителя, его законного представителя или представителя, подавшего апелляционную жалобу, суд апелляционной инстанции прекращает производство по ней.

Производство по уголовному делу в суде апелляционной инстанции осуществляется в порядке, установленном гл. 35–39 УПК РФ, но с изъятиями, предусмотренными гл. 45¹ УПК РФ, вступающей в силу с 1 января 2013 г. В самых общих чертах данный порядок сводится к следующему. Вначале председательствующий открывает судебное заседание, объявляя при этом, какое уголовное дело рассматривается и по чьей апелляционной жалобе или (и) апелляционному представлению. Далее им объявляются состав суда, фамилии, имена и отчества лиц, являющихся сторонами по уголовному делу и присутствующих в судебном заседании, а также фамилии, имена и отчества секретаря судебного заседания и переводчика (если он участвует в судебном заседании). Затем у участников судебного разбирательства судом выясняется, имеются ли у них отводы, ходатайства и поддерживают ли они ходатайства, заявленные в апелляционной жалобе или апелляционном представлении.

Судебное следствие начинается с оглашения содержания приговора или иного обжалуемого судебного решения, существа апелляционной жалобы или (и) апелляционного представления, возражений на них, а также представленных дополнительных материалов. Существо этих документов кратко излагается самим председательствующим или одним из судей, участвующих в рассмотрении уголовного дела в составе суда апелляционной инстанции. По окончании доклада суд заслушивает выступления стороны, подавшей апелляционную жалобу или апелляционное представление, и возражения другой стороны. Если таких жалоб поступило несколько, то последовательность выступлений определяется судом с учетом мнения сторон. Затем суд переходит к проверке доказательств.

В подтверждение или опровержение доводов, приведенных в апелляционной жалобе (апелляционном представлении), стороны вправе представить суду апелляционной инстанции дополнительные материалы. Ими могут являться, например, характеристики,

справки о наградах, инвалидности, копии вступивших в законную силу судебных решений, другие документы. Лицо, представляющее дополнительные материалы, обязано уведомить суд, каким путем они были получены и в связи с чем возникла необходимость их представления.

С согласия сторон суд апелляционной инстанции вправе рассмотреть апелляционную жалобу (апелляционное представление) без проверки доказательств, которые были исследованы судом первой инстанции.

Ходатайства сторон об исследовании доказательств, которые не были исследованы судом первой инстанции, разрешаются судом в порядке, установленном ст. 271 УПК РФ. При этом суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении такого ходатайства на том лишь основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции. Также стороны вправе заявить ходатайства о вызове новых свидетелей, производстве судебной экспертизы, истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции.

Суд апелляционной инстанции вправе исследовать доказательства с использованием систем видеоконференцсвязи. Свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, допрашиваются в суде апелляционной инстанции только в том случае, если суд признает их вызов необходимым.

Завершая судебное следствие, суд выясняет у сторон, имеются ли у них ходатайства о его дополнении. Разрешив заявленные ходатайства, он переходит к прениям сторон, где первым выступает лицо, подавшее апелляционную жалобу или апелляционное представление, а последним – лицо, в отношении которого проверяется судебное решение (если оно участвует в судебном заседании).

По окончании прений сторон суд апелляционной инстанции удаляется в совещательную комнату для принятия своего решения. По итогам прошедшего судебного заседания он может, например, отменить или изменить решение нижестоящего суда, но только в случаях, прямо указанных в законе. Наличие такой возможности является еще одной характерной чертой, присущей деятельности суда апелляционной инстанции.

Согласно ст. 389¹⁵ УПК РФ основанием для отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке могут служить следующие четыре обстоятельства:

1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоя-

тельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции;

2) существенное нарушение уголовно-процессуального закона;

3) неправильное применение уголовного закона;

4) несправедливость приговора.

Приговор, в частности, признается несоответствующим фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции, в следующих случаях:

1) если выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотренными в судебном заседании;

2) если суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на выводы суда;

3) если в приговоре не указано, по каким основаниям при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, суд принял одни из этих доказательств и отверг другие;

4) если выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на решение вопроса о виновности или невиновности осужденного (оправданного), правильность применения уголовного закона или определение меры наказания.

Другим основанием отмены или изменения решения судом апелляционной инстанции выступают существенные нарушения уголовно-процессуального закона. Здесь нужно оговориться, что в данном случае речь идет не о любых нарушениях, а только о наиболее серьезных, то есть о тех, которые путем лишения или ограничения гарантированных УПК РФ прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли (могли повлиять) на вынесение законного и обоснованного судебного решения.

Круг нарушений подобного рода довольно широк, а их исчерпывающий перечень приведен в ст. 389¹⁷ УПК РФ. В их числе фигурируют:

1) прекращение уголовного дела судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 254 УПК РФ;

2) вынесение судом решения незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей;

3) рассмотрение уголовного дела в отсутствие подсудимого (за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 и 5 ст. 247 УПК РФ);

4) рассмотрение уголовного дела без участия защитника, если его участие является

обязательным в соответствии с УПК РФ, или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника;

5) нарушение права подсудимого давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика;

6) непредоставление подсудимому права участия в прениях сторон;

7) непредоставление подсудимому последнего слова;

8) нарушение тайны совещания коллегии присяжных заседателей при вынесении вердикта или тайны совещания судей при постановлении приговора;

9) обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми;

10) отсутствие подписи судьи или одного из судей, если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, на соответствующем судебном решении;

11) отсутствие протокола судебного заседания.

Неправильным применением уголовного закона в свою очередь согласно ст. 389¹⁸ УПК РФ должны признаваться:

1) нарушение требований Общей части УК РФ;

2) применение не той статьи или не тех пункта и (или) части статьи Особенной части УК РФ, которые подлежали применению;

3) назначение наказания более строгого, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Четвертым, последним, основанием для отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке в законе значится несправедливость приговора. Таковым признается судебный акт, по которому было назначено наказание, не соответствующее тяжести преступления, личности осужденного, либо наказание, которое хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующей статьей Особенной части УК РФ, но по своему виду или размеру является несправедливым как вследствие чрезмерной мягкости, так и вследствие чрезмерной суровости.

При рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке суд не связан доводами апелляционной жалобы (апелляционного представления) и вправе проверить производство по уголовному делу в полном объеме. Более того, если по уголовному делу осуждено несколько лиц, а апелляционная жалоба или апелляционное представление принесены только одним из них (либо в отношении некоторых из них), суд апелля-

ционной инстанции вправе проверить уголовное дело в отношении всех осужденных.

Указания суда апелляционной инстанции становятся обязательными для суда первой инстанции и прокурора в случае, если уголовное дело было возвращено им для устранения обстоятельств, препятствующих вынесению законного и обоснованного решения. Однако эти указания должны быть сформулированы на условиях соблюдения нескольких весьма важных ограничений. Так, при возвращении уголовного дела прокурору, а также при отмене приговора или иного судебного решения либо при передаче уголовного дела на новое судебное разбирательство суду апелляционной инстанции запрещается, в частности, предпринимать следующие вопросы:

1) о доказанности или недоказанности обвинения;

2) достоверности или недостоверности того или иного доказательства;

3) преимуществах одних доказательств перед другими;

4) виде и размере наказания.

Видно, что каждый из этих вопросов так или иначе касается существа дела и будущего приговора. Поэтому их решение при таком стечении обстоятельств вполне логично отнесено законодателем к компетенции суда первой инстанции. Делу обеспечения его независимости, самостоятельности, объективности и призван в конечном итоге служить обращенный к суду апелляционной инстанции запрет вторгаться в решение каждого из перечисленных вопросов.

В ходе заседания суда апелляционной инстанции секретарем ведется протокол. В соответствии со ст. 259 УПК РФ он может быть написан от руки или изготовлен с использованием компьютера. В целях обеспечения полноты протокола при его ведении могут быть использованы стенографирование, а также технические средства. Но независимо от способа изготовления в нем обязательно должна найти отражение следующая информация:

1) место и дата заседания суда апелляционной инстанции, время его начала и окончания;

2) какое уголовное дело рассматривается;

3) наименование, состав суда апелляционной инстанции, данные о секретаре, переводчике, обвинителе, защитнике, подсудимом, потерпевшем и других вызванных в суд лицах;

4) данные о личности подсудимого;

5) действия суда апелляционной инстанции в том порядке, в каком они имели место в ходе судебного заседания;

6) заявления, возражения, ходатайства участвующих в уголовном деле лиц;

7) определения или постановления, вынесенные судом апелляционной инстанции без удаления в совещательную комнату;

8) определения или постановления, вынесенные судом апелляционной инстанции с удалением в совещательную комнату;

9) сведения о разъяснении участникам уголовного судопроизводства их прав, обязанностей и ответственности;

10) подробное содержание показаний;

11) вопросы, заданные допрашиваемым, и их ответы;

12) результаты произведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;

13) обстоятельства, которые участники уголовного судопроизводства просят занести в протокол;

14) основное содержание выступлений сторон в судебных прениях и последнее слово подсудимого;

15) сведения об оглашении итогового решения суда апелляционной инстанции по рассмотренному уголовному делу, разъяснении порядка ознакомления с протоколом судебного заседания и принесения замечаний на него;

16) сведения о разъяснении оправданным и осужденным порядка и срока обжалования приговора, а также права ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции.

В протокол заседания суда апелляционной инстанции также включается отметка о мерах воздействия, принятых в отношении лица, нарушившего порядок в судебном заседании. Если в ходе судебного разбирательства проводились фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка допросов, то об этом упоминается в протоколе судебного заседания. В таком случае материалы фотографирования, аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки прилагаются к материалам уголовного дела.

По общему правилу, протокол заседания суда апелляционной инстанции должен быть изготовлен в течение 3 суток со дня окончания судебного заседания. При необходимости он может изготавливаться по частям, которые, как и протокол в целом, подписываются председательствующим и секретарем. По ходатайству сторон им может быть предоставлена возможность ознакомиться с частями протокола по мере их изготовления. Копия протокола изготавливается только по письменному ходатайству

участника судебного разбирательства и за его счет.

В течение 3 суток со дня ознакомления с протоколом судебного заседания суда апелляционной инстанции стороны могут подать на него замечания, которые в соответствии со ст. 260 УПК РФ должны рассматриваться председательствующим незамедлительно. В необходимых случаях он вправе вызвать лиц, подавших замечания, для уточнения содержания последних. По результатам их рассмотрения председательствующий выносит постановление об удовлетворении замечаний либо об оставлении их без удовлетворения. Если замечания удовлетворены частично, то в таком постановлении должно быть обязательно указано, какие из них удовлетворяются, а какие именно отклоняются.

Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания суда апелляционной инстанции.

Завершая анализ нового порядка рассмотрения уголовных дел судом апелляционной инстанции, четко обозначим круг признаков ему характерных черт:

1) только этот суд обладает правом проверять правильность не вступивших в законную силу промежуточных и итоговых решений, принятых по уголовным делам судами первой инстанции;

2) этот суд осуществляет свою процессуальную деятельность не только единолично (как до 1 января 2013 г.), но и коллегиально;

3) проверять вынесенные при производстве по уголовным делам и еще не вступившие в законную силу судебные акты вправе только те суды апелляционной инстанции, которые уполномочены на это законом;

4) каждый такой суд обязан производить соответствующую проверку в присутствии представителей обеих сторон, обеспечивая таким образом состязательность апелляционного производства;

5) с согласия сторон суд апелляционной инстанции вправе рассмотреть апелляционную жалобу или (и) апелляционное представление, не прибегая к проверке доказательств, которые ранее были исследованы судом первой инстанции;

6) при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке суд не связан доводами апелляционной жалобы (апелляционного представления) и вправе проверить производство по уголовному делу в полном объеме и в отношении всех осужденных;

7) суд апелляционной инстанции вправе отменить или изменить решение нижестой

ящего суда только в случаях, прямо указанных в законе.

В отличие от названных в законе оснований для отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке приведенный перечень характерных черт не является исчерпывающим. Тем не менее он убедительно свидетельствует о том, что суды, рассматривающие уголовные дела в

апелляционной инстанции, обладают всеми необходимыми полномочиями для своей эффективной работы, а соблюдаемое ими право каждого осужденного за преступление на пересмотр приговора вышестоящим судом безоговорочно воспринимается российским законодателем в качестве важнейшего и необходимого элемента справедливого правосудия.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2008 г. № 28 «О применении норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в судах апелляционной и кассационной инстанций» (с изменениями, внесенными постановлениями Пленума от 30.06.2009 г. № 12, от 28.04.2011 г. № 7 и от 09.02.2012 г. № 3). П. 3.1 и 3.2 // Российская газета. 2009. 14 янв.

² См.: Федеральный закон от 29.12.2010 г. № 433-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» Ст. 3. П. 1. // Там же. 2010. 31 дек.

³ См., напр.: Определение Конституционного Суда РФ по жалобе гражданки Семеновой Л.М. на нарушение ее конституционных прав ч. 4 ст. 354 УПК РФ от 22.01.2004 г. №119-О.

⁴ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2008 г. № 28 «О применении норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в судах апелляционной и кассационной инстанций». П. 6.

⁵ См.: Там же. П. 1 и 2.

⁶ См.: Инструкция по судебному делопроизводству в районном суде (утв. Приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29.04.2003 г. № 36). П. 8.1 // Российская газета. 2004. 5 нояб.

⁷ См.: Там же. П. 8.4.

⁸ См.: Там же. П. 7.11.

⁹ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2008 г. № 28 «О применении норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в судах апелляционной и кассационной инстанций». П. 19.

¹⁰ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве». П. 35 // Российская газета. 2010. 7 июля.

¹ См.: Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda RF ot 23.12.2008 g. № 28 «O primenenii norm Ugolovno-processual'nogo kodeksa Rossijskoj Federacii, regulirujuwih proizvodstvo v sudah apelljacionnoj i kassacionnoj instancij» (s izmenenijami, vnesennymi postanovlenijami Plenuma ot 30.06.2009 g. № 12, ot 28.04.2011 g. № 7 i ot 09.02.2012 g. № 3). P. 3.1 i 3.2 // Rossijskaja gazeta. 2009. 14 janv.

² См.: Federal'nyj zakon ot 29.12.2010 g. № 433-FZ «O vnesenii izmenenij v Ugolovno-processual'nyj kodeks Rossijskoj Federacii i priznanii utrativshimi silu ot del'nyh zakonodatel'nyh aktov (polozhenij zakonodatel'nyh aktov) Rossijskoj Federacii» St. 3. P. 1. // Tam zhe. 2010. 31 dek.

³ См., напр.: Opredelenie Konstitucionnogo Suda RF po zhalobe grazhdanki Semenovoj L.M. na narushenie ee konstitucionnyh prav ch. 4 st. 354 UPK RF ot 22.01.2004 g. №119-O.

⁴ См.: Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda RF ot 23.12.2008 g. № 28 «O primenenii norm Ugolovno-processual'nogo kodeksa Rossijskoj Federacii, regulirujuwih proizvodstvo v sudah apelljacionnoj i kassacionnoj instancij». P. 6.

⁵ См.: Там же. P. 1 i 2.

⁶ См.: Instrukcija po sudobnomu deloproizvodstvu v rajonnom sude (utv. Prikazom General'nogo direktora Sudebnogo departamenta pri Verhovnom Sude RF ot 29.04.2003 g. № 36). P. 8.1 // Rossijskaja gazeta. 2004. 5 nojab.

⁷ См.: Там же. P. 8.4.

⁸ См.: Там же. P. 7.11.

⁹ См.: Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda RF ot 23.12.2008 g. № 28 «O primenenii norm Ugolovno-processual'nogo kodeksa Rossijskoj Federacii, regulirujuwih proizvodstvo v sudah apelljacionnoj i kassacionnoj instancij». P. 19.

¹⁰ См.: Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda RF ot 29.06.2010 g. № 17 «O praktike primenenija sudami norm, reglamentirujuwih uchastie poterpevshego v ugolovnom sudoproizvodstve». P. 35 // Rossijskaja gazeta. 2010. 7 ijulja.