

УДК 343.1

*Т.А. Шмарева***УЧАСТИЕ ЛИЦ, ЯВЛЯЮЩИХСЯ ПОТЕНЦИАЛЬНЫМИ СВИДЕТЕЛЯМИ,  
НА СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА**

Рассматривается участие лиц, которые могут стать свидетелями по уголовному делу на стадии его возбуждения. Перечисляются следственные и иные процессуальные действия, которые могут быть произведены на данной стадии уголовного судопроизводства с участием таких лиц, определяется порядок их производства, а также использования их результатов в процессе доказывания по уголовному делу. Выявляются проблемы правоприменительной практики, связанные с несовершенством действующего законодательства, регулирующего правовое положение отдельных участников уголовного судопроизводства, а также процессуальную деятельность органов предварительного расследования на стадии возбуждения уголовного дела. Для решения этих проблем предлагается внесение дополнений и изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. В соответствии с этими дополнениями и изменениями правовое положение лиц, которые еще не являются свидетелями, но могут ими стать в связи с обладанием информацией, имеющей доказательственное значение, должно соответствовать правовому положению свидетелей по уголовному делу.

*Ключевые слова:* свидетель, правовое положение, возбуждение уголовного дела.

Стадия возбуждения уголовного дела начинается с момента появления повода для возбуждения уголовного дела. Им может стать заявление гражданина, явка с повинной, сообщение, полученное из иных источников, постановление прокурора, направленное в органы предварительного расследования вместе с материалами прокурорской проверки для решения вопроса о возбуждении уголовного дела (ст. 140 УПК РФ).

В ходе проверки поступивших материалов должностные лица могут получать объяснения, образцы для сравнительного исследования, истребовать документы и предметы, изымать их в порядке, установленном УПК РФ, назначать судебную экспертизу, принимать участие в ее производстве и получать заключение эксперта в разумный срок, производить осмотр места происшествия, документов, предметов, трупов, освидетельствование, требовать производства документальных проверок, ревизий, исследований документов, предметов, трупов, привлекать к участию в этих действиях специалистов, давать органу дознания обязательное для исполнения письменное поручение о проведении оперативно-розыскных мероприятий (ч. 1 ст. 144 УПК РФ).

УПК РФ четко определяет только часть субъектов уголовного процесса, принимающих участие на этой стадии. Это дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа, которые проверяют поступившие материалы на предмет наличия данных, указывающих на наличие признаков состава преступления, то есть основания для возбуждения уголовного дела, а также эксперты, специалисты, понятые. Правовое положение иных участников уголовно-процессуальной деятельности (заявителей, пострадавших, лиц, в отношении которых подано заявление либо обладающих информацией, представляющей доказательственную ценность) на этой стадии не определено.

Согласно чч. 1.1, 1.2 ст. 144 УПК РФ лицам, участвующим в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, разъясняются их права и обязанности, предусмотренные УПК РФ, и обеспечивается возможность осуществления этих прав в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы, в том числе права не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4 ст. 5 УК РФ, пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа в порядке, установленном гл. 16 УПК РФ. Участники проверки сообщения о преступлении могут быть предупреждены о неразглашении данных досудебного производства в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. При необходимости безопасность участника досудебного производства обеспечивается в порядке, установленном ч. 9 ст. 166 УПК РФ, в том числе при приеме сообщения о преступлении.

Полученные в ходе проверки сообщения о преступлении сведения могут быть использованы в качестве доказательств при условии соблюдения положений ст. 75 и 89 УПК РФ. Если после возбуждения уголовного дела стороной защиты или потерпевшим будет заявлено ходатайство о производ-

стве дополнительной либо повторной судебной экспертизы, то такое ходатайство подлежит удовлетворению. Заметим, что свидетель не относится ни к стороне защиты, ни к стороне обвинения. Он не имеет права требовать назначения дополнительной или повторной судебной экспертизы.

Указанные выше лица не могут считаться, соответственно, потерпевшими, подозреваемыми, свидетелями, так как не подпадают под определения, которые закреплены УПК РФ. В такой ситуации их положение является особенно уязвимым так как отсутствие законодательно зафиксированных прав означает отсутствие обязанности должностных лиц обеспечивать эти права.

Можно попытаться определить правовое положение участников уголовного судопроизводства на стадии возбуждения уголовного дела, не указанных в соответствующих нормах УПК РФ. С заявлением о возбуждении уголовного дела может обратиться как сам пострадавший, так и любое лицо, которому стало известно о совершенном преступлении и которое желает, чтобы правоохранительные органы приняли предусмотренные законом меры. По уголовным делам частного и частно-публичного обвинения, по общему правилу, с заявлением, которое может считаться надлежащим поводом для возбуждения дела, могут обратиться только лица, непосредственно пострадавшие в результате совершенного преступления, и их законные представители. Исключением являются случаи, когда пострадавшие в силу зависимого, беспомощного положения или по иным причинам не могут самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы (ст. 20 УПК РФ). Таким образом, заявитель – это потенциальный потерпевший или свидетель по уголовному делу.

Лицо, в отношении которого подается заявление, является потенциальным подозреваемым. Точно таким же потенциальным подозреваемым может быть и иной гражданин, не указанный в заявлении, в отношении которого ведется проверка на предмет причастности к совершенному преступлению.

По нашему мнению, следует приравнять правовое положение этих лиц к положению потерпевшего, свидетеля, подозреваемого. Они должны пользоваться аналогичными процессуальными правами.

С участием потенциальных свидетелей на стадии возбуждения уголовного дела возможно производство следующих следственных и иных процессуальных действий: получение объяснений, образцов для сравнительного исследования, назначение судебной экспертизы, истребование или изъятие документов и предметов, осмотр места происшествия и трупа, освидетельствование.

На стадии возбуждения уголовного дела у потенциальных свидетелей могут быть отобраны объяснения. Порядок получения объяснений как у подозреваемых, потерпевших, свидетелей, так и у лиц с неопределенным процессуальным статусом законом не определен. Указано только, что в процессе производства процессуальных действий на стадии возбуждения уголовного дела участникам разъясняются их права и обеспечивается возможность их реализации. Предполагается, что объяснения могут быть даны в письменной или устной форме, они могут быть написаны собственноручно либо изложены устно при условии письменного закрепления (очевидно, в свободной форме) должностным лицом, получающим объяснения.

Самостоятельного доказательственного значения объяснения не имеют, содержащаяся в них информация носит ориентирующий характер. Исключением является использование объяснений в ходе дознания в сокращенной форме (гл. 32.1 УПК РФ). Иным образом получить и закрепить информацию о проверяемых обстоятельствах невозможно, допрос на этой стадии уголовного судопроизводства не допускается.

В случае получения ценной информации после возбуждения уголовного дела требуется произвести допрос с соблюдением соответствующей процедуры проведения и оформления результатов. У допрашиваемого в такой ситуации есть достаточное количество времени, чтобы подготовиться к допросу и при необходимости изменить показания.

Образцы для сравнительного исследования могут быть получены следующим образом. На основании ст. 202 УПК РФ перед получением образцов для сравнительного исследования выносится постановление, в процессе составляется протокол. При получении образцов для сравнительного исследования не должны применяться методы, опасные для жизни и здоровья человека или унижающие его честь и достоинство. В необходимых случаях получение образцов производится с участием специалистов. Если получение образцов для сравнительного исследования является частью судебной экспертизы, то оно производится экспертом. В этом случае сведения о производстве указанного действия эксперт отражает в своем заключении.

В отношении потенциального свидетеля на стадии возбуждения уголовного дела может быть назначена судебная экспертиза. Заметим, что в отношении свидетеля экспертиза может быть назна-

чена только с его согласия или согласия его законных представителей. Это обстоятельство следует учитывать и при получении образцов для исследования. Свидетель имеет право знакомиться с заключением эксперта в отношении себя.

Процедура истребования предметов и документов у потенциальных свидетелей законом не определена. На практике истребование происходит путем направления запросов в письменной форме.

УПК делает возможным на стадии возбуждения уголовного дела изъятие предметов и документов. Изъятие может производиться в рамках обыска, выемки, осмотра места происшествия. В отличие от истребования порядок производства этих следственных действий законодательно определен.

Правила производства обыска и выемки во многом совпадают (ст. 182, 183 УПК РФ). Отличие выемки от обыска заключается в том, что при выемке должностное лицо точно знает, что, где и у кого необходимо изымать. Перед производством обыска и выемки составляется постановление либо в определенных случаях (обыск и выемка в жилище, выемка в ломбарде и т.п.) по ходатайству следователя с согласия руководителя следственного органа, дознавателя с согласия прокурора выносится судебное решение, разрешающее это следственное действие. До начала обыска, выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит изъятие принудительно. При этом могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть, однако не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества. Принимаются меры к неразглашению обстоятельств частной жизни, выявленных в ходе следственного действия. Изъятые предъявляются участникам следственного действия, упаковываются и опечатываются. При производстве обыска и выемки участвуют лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи, вправе присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. Составляется протокол, в котором указывается, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы или ценности, выданы они добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые предметы, документы и ценности должны быть перечислены с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и, по возможности, стоимости. Если в ходе следственного действия были предприняты попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию предметы, документы или ценности, то об этом в протоколе делается соответствующая запись и указываются принятые меры. Копия протокола вручается лицу, в помещении которого была произведена выемка, либо совершеннолетнему члену его семьи.

В некоторых случаях осмотр места происшествия и (или) трупа невозможно провести без потенциального свидетеля. Это утверждение справедливо для случаев, когда осматривается его жилище (при этом требуется согласие данного лица и всех совершеннолетних лиц, проживающих на данной территории, либо судебное решение) или помещение организации, представителем администрации которой он является.

Для обнаружения на теле потенциального свидетеля особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы, может быть произведено освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. При этом требуется согласие свидетеля, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний.

О производстве освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица. Освидетельствование производится следователем. При необходимости следователь привлекает к участию в производстве освидетельствования врача или другого специалиста. При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица. В этом случае освидетельствование производится врачом. Фотографирование, видеозапись и киносъемка в таких ситуациях проводятся с согласия освидетельствуемого лица.

В протоколах описываются все действия следователя, а также все обнаруженное при осмотре и (или) освидетельствовании в той последовательности, в какой производились осмотр и освидетельствование, и в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось в момент осмотра и освидетельствования. В протоколах перечисляются и описываются все предметы, изъятые при осмотре и (или) освидетельствовании.

В протоколах также должно быть указано, в какое время, при какой погоде и каком освещении производились осмотр или освидетельствование, какие технические средства были применены и ка-

кие получены результаты, какие предметы изъяты и опечатаны и какой печатью, куда направлены после осмотра труп или предметы, имеющие значение для уголовного дела (ст. гл. 24 УПК РФ).

Таков порядок производства следственных и иных процессуальных действий с участием потенциальных свидетелей, допустимых на стадии возбуждения уголовного дела. Полагаем, что проблемы, возникающие из-за неопределенности правового положения потенциальных свидетелей на этом этапе уголовного судопроизводства, могут быть решены, если процессуальный статус лиц, могущих стать свидетелями, будет совпадать с процессуальным статусом свидетелей. Для этого требуется внесение соответствующих изменений и дополнений в УПК РФ.

Поступила в редакцию 06.11.14

*T.A. Shmareva*

#### **PARTICIPATION OF PERSONS – POTENTIAL WITNESSES – AT THE STAGE OF INITIATION OF CRIMINAL PROCEEDINGS**

The article describes the participation of persons, who may be witnesses in a criminal case, at the stage of its excitation. The author describes investigative and other procedural actions that can be produced at this stage of criminal proceedings with the participation of such persons. The order of such proceedings is defined; the application of their results in the process of proving a criminal case is described. The author reveals the problems of law enforcement practice related to the imperfection of the current legislation regulating the legal position of individual participants in criminal proceedings and procedural activities of preliminary investigation agencies at the stage of criminal proceedings. To solve these problems it is proposed to make amendments and supplements to the Criminal procedure code of the Russian Federation. In accordance with these additions and changes, the legal status of persons who are not witnesses but may become witnesses due to the possession of valued information must match the legal position of witnesses in a criminal case.

*Keywords:* witness, legal status, initiation of criminal case.

Шмарева Татьяна Александровна,  
кандидат юридических наук  
заведующий кафедрой уголовно-правовых дисциплин  
АНО ВПО «Московский гуманитарно-экономический  
институт», Кировский филиал  
610014, Россия, г. Киров, ул. Щорса, 66  
E-mail: shmareva@inbox.ru

Shmareva T.A.,  
Candidate of Law  
Head of the Department of Criminal Law  
Moscow Humanitarian and Economic Institute  
(Kirov branch)  
610014, Russia, Kirov, Shchorsa st., 66  
E-mail: shmareva@inbox.ru