

Н. С. Костенко

**ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА И ОКОНЧАНИЯ
ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ В ОТНОШЕНИИ ОБВИНЯЕМОГО
ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ С НИМ ДОСУДЕБНОГО СОГЛАШЕНИЯ О СОТРУДНИЧЕСТВЕ**

Федеральный закон от 29 июня 2009 г. № 141-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» ввел новую процедуру, регламентирующую порядок заключения досудебного соглашения о сотрудничестве. В данной статье рассматриваются процессуальные особенности производства и окончания предварительного следствия в отношении обвиняемого, с которым заключено такое соглашение.

Ключевые слова: досудебное соглашение о сотрудничестве, особенности производства предварительного следствия.

N. S. Kostenko

**PROCEDURAL PECULIARITIES OF CONDUCTING AND TERMINATING PRELIMINARY INQUIRY
IN REGARD TO THE ACCUSED PERSON IN CASE OF ENTERING
INTO A PRETRIAL AGREEMENT FOR COOPERATION**

The federal law No. 141-FZ from June 29, 2009 «On amending the Criminal Code of the Russian Federation and the Code of Criminal Procedure of the Russian Federation» gave effect to a new procedure regulating the order of entering into a pretrial agreement for cooperation. The article focuses on the procedural peculiarities of conducting and terminating preliminary inquiry in regard to the accused person who entered into such an agreement.

Keywords: pretrial agreement for cooperation, peculiarities of conducting preliminary inquiry.

Расследование уголовного дела в отношении лица, заключившего соглашение со следствием, формально и процессуально не отличается от общего порядка производства по делу. Учитывая специфику производства по уголовному делу, которая заключается в наличии в нем соглашения, и готовность виновного лица сотрудничать, следует обратить внимание на ряд процессуальных особенностей.

Во-первых, в материалах уголовного дела появляются ранее неизвестные уголовному судопроизводству процессуальные акты, имеющие прямое отношение к заключению досудебного соглашения о сотрудничестве. Так, в ч. 2 ст. 317.4 УПК РФ приведен исчерпывающий перечень этих документов. В их числе:

1) ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

2) постановление следователя о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве;

3) постановление прокурора об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

4) досудебное соглашение о сотрудничестве;

5) при утверждении обвинительного заключения — представление прокурора о соблюдении обвиняемым условий и выполнении обязательств, предусмотренных заключенным с ним досудебным соглашением о сотрудничестве.

Предполагаем, что расследование уголовного дела, по которому заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, будет проводиться в упрощенной форме и в более короткие сроки, чем основное дело, так как показания лица, сотрудничающего со следствием, будут являться

ключевым доказательством. Однако нельзя основывать обвинение лишь на показаниях лица, с которым заключено такое соглашение. В частности, Р. Куссмауль предлагал вообще исключить показания подозреваемого, обвиняемого из числа доказательств, что, по его мнению, позволит избежать незаконного воздействия на названных субъектов при получении показаний [1]. Поэтому органам предварительного расследования, прокурору и суду по делам в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, нужно еще более внимательно относиться к проверке и оценке его показаний, тем более касающихся вины другого лица в совершении инкриминируемого ему преступления.

Вторая особенность состоит в том, что в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 154 УПК РФ заключение с лицом досудебного соглашения дает следователю право выделить в отношении данного лица уголовное дело. При этом нигде в законе не написано, что в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве уголовное дело в отношении подозреваемого (обвиняемого), с участием которого такое составлено, должно быть выделено.

Законом также не установлено требование о том, что уголовное дело в отношении лица, согласившегося сотрудничать со следствием, выделяется сразу же после заключения досудебного соглашения. В связи с этим следователь вправе самостоятельно решать, на какой стадии расследования принимать решение о выделении уголовного дела в отношении соответствующего подозреваемого (обвиняемого). Оптимальным, по мнению В. В. Горюнова, является такой вариант, при котором решение о выделении дела принимается после того, как в рамках первоначального уголовного дела лицо, заключившее досудебное соглашение, совершило все действия, обязательство о выполнении которых оно взяло на себя при заключении соглашения, т. е. когда им в присутствии адвоката даны соответствующие показания, проведены иные следственные действия с его участием. В этом случае при выделении в новом деле будут содержаться те документы, которыми подтверждается соблюдение подозреваемым (обвиняемым) условий досудебного соглашения,

т. е. копии протоколов соответствующих следственных действий и иных процессуальных документов [2].

А. П. Рыжаков же настаивает, что возможность принять такое решение у органа предварительного расследования появляется сразу после заключения искомого соглашения и невзирая на то, имеются ли в деле доказательства возникновения угрозы безопасности подозреваемого или обвиняемого [3].

Как видим, ст. 317.4 УПК РФ регламентирует проведение предварительного следствия в отношении подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве. Вместе с тем согласно ч. 1 ст. 317.4 УПК РФ предварительное следствие по выделенному в отдельное производство уголовному делу (в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 154 УПК РФ) в отношении подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, проводится в порядке, установленном главами 22—27 и 30 УПК РФ, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

Следует отметить, что в содержании указанной нормы отсутствуют ссылки на главы 28 и 29 УПК РФ, регулирующие прекращение уголовного дела, приостановление и возобновление предварительного следствия. Означает ли это, что законодатель не предусматривает такого решения по уголовному делу, где имеется досудебное соглашение, как прекращение уголовного преследования? Представляется, что нет, поскольку при наличии определенных оснований (предусмотренных, например, пп. 3, 4 ч. 1 ст. 24, п. 3 ч. 1 ст. 27, а также пп. 2, 3, 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ) уголовное дело, выделенное в отдельное производство в отношении подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено указанное соглашение о сотрудничестве, может быть прекращено или приостановлено производством.

Но, как справедливо отметил Л. В. Брусницин, наличие соглашения не исключает возможности появления указанных выше оснований для принятия данных процессуальных решений по выделенному уголовному делу [4].

Третьей немаловажной особенностью является принятие необходимых мер по обеспечению

безопасности лица, согласившего сотрудничать со следствием.

Согласно положениям ст. 317.9. УПК РФ при необходимости обеспечить безопасность подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, его близких родственников, родственников и близких лиц применяются меры безопасности, предусмотренные ст. 11 и п. 4 ч. 2 ст. 241 настоящего Кодекса.

Уголовно-процессуальные меры включают в себя регламентированный УПК РФ перечень процессуальных действий, входящих в компетенцию следователя, направленных на обеспечение безопасности в отношении рассматриваемой нами категории лиц.

Так, применяя положения ст. 317.4 УПК РФ, при необходимости обеспечения безопасности указанных в ней лиц следователь выносит постановление о хранении в опечатанном конверте следующих процессуальных документов:

- а) ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;
- б) постановления следователя о возбуждении прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым и обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве;
- в) постановления прокурора об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;
- г) досудебного соглашения о сотрудничестве.

Итак, мы рассмотрели процессуальные особенности предварительного следствия в отношении лица, заключившего соглашение о сотрудничестве.

После того, как лицо выполнит все действия, предусмотренные досудебным соглашением, предварительное следствие по уголовному делу, выделенному в отношении него, завершается, следователь знакомит потерпевшего, обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и составляет обвинительное заключение.

Законодатель с учетом изменений, связанных с введением института досудебного соглашения о сотрудничестве, не скорректировал содержание обвинительного заключения по такому уголовному делу, видимо, подразумевая, что в обвинительном заключении, где указываются квалификация

преступного деяния, данные о характере и размере вреда, причиненного преступлением, и т. д. (ст. 220 УПК РФ), не должно упоминаться о досудебном соглашении о сотрудничестве (к примеру, в обвинительном заключении в отношении Машковой О. В. по уголовному делу № 530671, возбужденному 28.12.2009 г. СЧ ГСУ при ГУВД по Волгоградской области по признакам преступления, предусмотренного п. «г» ч. 4 ст. 290 УК РФ, имелось указание на досудебное соглашение). Тогда, с точки зрения Д. Арабули, «квалификация преступного деяния, чтобы не быть оспоренной или поставленной под сомнение потерпевшим (ни одна норма не запрещает потерпевшему участвовать в судебном производстве) при рассмотрении уголовного дела по существу или при обжаловании, должна точно отражать фактически содеянное обвиняемым, а преимущества для последнего будут сводиться главным образом к снижению размера наказания» [5].

Согласно п. 6 ст. 220 УПК РФ после подписания следователем обвинительного заключения с согласия руководителя следственного органа уголовное дело немедленно направляется прокурору для утверждения обвинительного заключения.

На заключительном этапе предварительного расследования в рамках осуществления надзорных функций прокурор в соответствии со ст. 221 УПК РФ обязан тщательно изучить материалы поступившего к нему уголовного дела. Он обязан рассмотреть поступившее уголовное дело в течение 10 суток и в зависимости от результатов принять по нему предусмотренное законом решение.

Прежде чем направить его в суд в порядке ст. 222 УПК РФ, прокурор должен лично убедиться в наличии всех необходимых документов, подтверждающих соблюдение обвиняемым условий и выполнение обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.

Статья 317.5 УПК РФ предусматривает, что прокурор помимо поступившего от следователя уголовного дела в отношении обвиняемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, рассматривает материалы и иных данных, подтверждающие соблюдение обвиняемым

условий и выполнение обязательств, предусмотренных соглашением, в срок, установленный ч. 1 ст. 221 УПК РФ [6], где согласно ч. 1 данной статьи прокурор самостоятельно по собственному внутреннему убеждению оценивает результаты сотрудничества следствия с обвиняемым.

Возникают вопросы: что это за материалы и как они должны быть оформлены? Выполнение каких-либо условий или действий подозреваемого (обвиняемого) по соглашению требует соответствующего процессуального оформления, в том числе составления протоколов следственных действий? Как полагает ряд авторов, указанные материалы могут состоять из постановления следователя, содержащего вывод о соблюдении обвиняемым условий и выполнении обязательств, взятых при заключении соглашения, к которому должны быть приложены документы (их копии), подтверждающие итоги сотрудничества, не имеющие непосредственного отношения к расследованию преступления, по результатам которого составлено обвинительное заключение в отношении именно этого обвиняемого, т. е. сведения, не содержащиеся в материалах направляемого прокурору уголовного дела [7]. По нашему мнению, к ним также можно отнести материалы других уголовных дел, а именно: постановления о возбуждении уголовных дел в отношении соучастников преступления, постановления о предъявлении им обвинения, расписки о получении потерпевшими похищенного у них имущества и др.

Согласно п. 1.13 Приказа Генпрокуратуры РФ от 15 марта 2010 г. № 107 полнота и правдивость сведений, сообщенных обвиняемым при выполнении обязательств по досудебному соглашению о сотрудничестве, может удостоверяться и удостоверять на основании материалов уголовного дела и иных данных (справок, копий протоколов следственных действий, документов оперативно-разыскной деятельности, а также содержащих сведения, установленные в том числе при изучении других уголовных дел, материалов проверок сообщений о преступлениях и др.), направленных в прокурору в соответствии с ч. 1 ст. 317.5 УПК РФ, отражая в представлении обстоятельства, их подтверждающие.

Кроме того, прокурор вправе учитывать мнение следователя и руководителя следственного органа, но может положить в основу своего решения и другие доводы, дать материалам дела иную оценку.

Как верно заметил А. А. Сумин, «остается неясным вопрос: имеется ли достаточная гарантия того, что при добросовестном совершении подозреваемым или обвиняемым действий, указанных в соглашении о сотрудничестве, прокурор объективно оценит в дальнейшем характер и пределы содействия следствию? Ведь в принципе всегда может быть выдвинуто утверждение о том, что определенные положительные результаты расследования были достигнуты не вследствие действий подозреваемого или обвиняемого, а по причине грамотно проведенного следствия и хорошо организованного оперативно-разыскного сопровождения расследования» [8]. И где гарантия того, что при том же условии добросовестного содействия подозреваемого или обвиняемого положительный результат расследования был достигнут не вследствие ненадлежащих (в том числе ошибочных) действий следователя или оперативно-разыскных подразделений?

Стоит обратить еще внимание на то, что законом не предусмотрена процедура расторжения досудебного соглашения о сотрудничестве в случае нарушения подозреваемым (обвиняемым) его условий. Однако в целях избежания подобных ситуаций еще на стадии решения вопроса о заключении досудебного соглашения прокурору следует тщательно проанализировать все обстоятельства, чтобы принятое решение было взвешенным.

Тем не менее о фактах неисполнения условий заключенного досудебного соглашения о сотрудничестве прокурору может стать известно только по завершении предварительного расследования при изучении уголовного дела, поступившего к нему с обвинительным заключением. Во всяком случае в законе не указано, что в такой ситуации прокурором составляется какой-либо процессуальный документ.

С учетом этого, в случае установления при изучении материалов уголовного дела,

поступившего с обвинительным заключением, нарушений условий досудебного соглашения, прокурор вправе утвердить обвинительное заключение и направить уголовное дело в суд для его рассмотрения в общем порядке (без составления соответствующего представления, предусмотренного ст. 317.5 УПК РФ), либо, при выявлении несоответствия обвинительного заключения материалам уголовного дела, когда в нем указано о выполнении обвиняемым соглашения о сотрудничестве, которое фактически оказалось невыполненным, прокурор в порядке, предусмотренном ст. 221 УПК РФ, возвращает уголовное дело следователю для пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков со своими письменными указаниями.

С учетом изложенного, на наш взгляд, целесообразно внести изменения и дополнения в УПК РФ, законодательно закрепившие бы право прокурора принимать решение о прекращении действия досудебного соглашения о сотрудничестве в случае неисполнения подозреваемым, обвиняемым принятых на себя обязательств.

Установив, что следствие по уголовному делу проведено с соблюдением требований норм процессуального и материального уголовного закона, что обвинительное заключение соответствует материалам дела, и придя на основании этого к убеждению в виновности обвиняемого, прокурор утверждает обвинительное заключение и направляет дело в суд (п. 1 ч. 1 ст. 221 УПК РФ). Одновременно с утверждением обвинительного заключения прокурор (в п. 1.15 Приказа Генпрокуратуры РФ от 15 марта 2010 г. № 107 говорится, что представления, предусмотренные ст. 317.5 УПК РФ, должны выносить прокуроры, утверждающие обвинительное заключение) в соответствии с ч. 1 ст. 317.5 УПК РФ выносит представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения.

В этом представлении указываются:

1) характер и пределы содействия обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников

преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;

2) значение сотрудничества с обвиняемым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и уголовного преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления;

3) преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные в результате сотрудничества с обвиняемым;

4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались в результате сотрудничества со стороны обвинения обвиняемый, его близкие родственники, родственники и близкие лица.

Фактически этим представлением прокурор и удостоверяет полноту и правдивость сведений, сообщенных обвиняемым при выполнении им обязательств, предусмотренных заключенным с ним досудебным соглашением о сотрудничестве. Копия такого представления обязательно вручается обвиняемому и его защитнику (ч. 3 ст. 317.5 УПК РФ). Редакция названной части ст. 317.5 УПК РФ позволяет заявить, что обвиняемому и его защитнику на двоих прокурор обязан вручить одну копию рассматриваемого представления (к такому выводу приводит то обстоятельство, что в ч. 3 ст. 317.5 УПК РФ речь идет о копии, а не о копиях представления, хотя, несомненно, прокурор вправе подготовить и несколько копий, чтобы вручить таковые как подозреваемому (обвиняемому), так и его защитнику (защитникам)).

После ознакомления с содержанием указанного представления прокурора обвиняемый и его защитник вправе представить прокурору свои замечания, учитываемые им при наличии к тому оснований. И здесь законодатель не уточняет, кому они представляются. Подразумевается, что замечания обвиняемый и (или) его защитник представляют в письменном виде тому прокурору, которым подготовлено представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по уголовному делу в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве.

Не позднее трех дней (в ч. 4 ст. 317.5 УПК РФ этот срок указан именно в днях, а не в сутках.

Считаем, что такая формулировка вступает в определенное противоречие с нормативными положениями ч. 1 ст. 128 УПК РФ, где сказано, что сроки, предусмотренные настоящим Кодексом, исчисляются часами, сутками и месяцами) с момента ознакомления обвиняемого и его защитника с представлением прокурор направляет его вместе с уголовным делом в суд.

Однако, как правильно отметил А. П. Рыжаков, сам срок ознакомления обвиняемого и его защитника с представлением прокурора УПК РФ не регламентирован, так как представление не является документом, с которым невозможно ознакомиться за один день, предлагается моментом ознакомления (окончания ознакомления) обвиняемого и его защитника с представлением считать день, когда копия данного документа была вручена обвиняемому и его защитнику. Если вручение происходило не в один день, то моментом ознакомления следует признать тот день, когда копия представления была передана второму из названного перечня участнику уголовного процесса [3].

Таким образом, рассмотрев некоторые процессуальные особенности производства и окончания предварительного следствия в отношении подозреваемого и обвиняемого при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, можно отметить, что в случае положительного решения вопроса относительно заключенного досудебного соглашения о сотрудничестве гл. 40.1 УПК РФ предполагает

составление ряда новых процессуальных документов:

- ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

- постановления следователя о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве;

- постановления об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

- досудебного соглашения о сотрудничестве;

- представления о соблюдении обвиняемым условий и выполнении обязательств, предусмотренных заключенным с ним досудебным соглашением о сотрудничестве;

- представления об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по уголовному делу.

Кроме того, закон допускает принятие промежуточных решений, оформленных таким образом:

- постановление следователя об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

- постановление прокурора об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

- жалоба следователя, подозреваемого или обвиняемого, его защитника по поводу несогласия с решением прокурора об отказе в удовлетворении указанного ходатайства.

Список библиографических ссылок

1. Куссмауль Р. Исключить показания обвиняемого из числа доказательств // Рос. юстиция. 2001. № 7. С. 21.
2. Горюнов В. В. Новый правовой институт // Законность. 2010. № 5. С. 43.
3. Рыжаков А. П. Комментарий к каждому из пунктов Федерального закона от 29 июня 2009 г. № 141-ФЗ «О внесении изменений в уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации». Документ опубликован не был. Доступ на справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
4. Брусницын Л. В. Сотрудничество со следствием: какие трудности в реализации новых норм УПК РФ ожидают правоприменителя // Уголовный процесс. 2009. № 3. С. 15—16.
5. Арабули Д. Исследование отдельных полномочий участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве // Мировой судья. 2009. № 9. С. 12.
6. П. 1.12 Приказа Генпрокуратуры РФ от 15 марта 2010 г. № 107 «Об организации работы по реализации полномочий прокурора при заключении с подозреваемыми и обвиняемыми досудебных соглашений о сотрудничестве по уголовным делам». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
7. Николаева Т., Ларкина Е. Некоторые вопросы заключения досудебного соглашения о сотрудничестве // Уголовное право. 2009. № 6. С. 87—88.
8. Сумин А. А. Досудебное соглашение о сотрудничестве: все ли так гладко? // Уголовный процесс. 2009. № 12. С. 7.

© Н. С. Костенко, 2011