

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА
ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

№ 8

г. Тирасполь

22 декабря 2010 г.

**О практике применения судами меры пресечения в виде
заключения под стражу на стадии предварительного
расследования**

В связи с возникающими в судебной практике вопросами о применении на стадии досудебного производства меры пресечения в виде заключения под стражу, в целях правильного и единообразного применения статей 78,79 и 82-1 УПК ПМР, Пленум Верховного суда Приднестровской Молдавской Республики постановляет:

1. Обратить внимание судов на их обязанность при вынесении решений о заключении под стражу и продлении срока содержания под стражу соблюдать установленные в статьях 18, 20, 22, 23, 46 Конституции Приднестровской Молдавской Республики принципы уголовного судопроизводства, имеющего своим назначением защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших по преступлениям, а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения её прав и свобод.

2. В соответствии со статьей 78 УПК ПМР заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется в отношении подозреваемого или обвиняемого при наличии фактических и правовых оснований для её применения и лишь при невозможности избрания иной, более мягкой меры пресечения.

Суду при рассмотрении ходатайства об избрании меры пресечения заключения под стражу или о продлении срока её действия в каждом случае надлежит обсуждать вопрос о возможности применения к подозреваемому, обвиняемому иной меры пресечения, не связанной с заключением под стражу.

3. При решении вопроса об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу необходимо учитывать основания, предусмотренные в части 1 статьи 73 УПК ПМР, а именно – наличие данных, дающих достаточные основания полагать, что подозреваемый, обвиняемый может скрыться от органов расследования или суда, воспрепятствовать установлению истины по делу (угрожать свидетелям или иным участникам

уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства или фальсифицировать доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу), продолжить заниматься преступной деятельностью. Также следует учитывать обстоятельства, указанные в части 8 статьи 73 УПК ПМР - тяжесть преступления, сведения о личности подозреваемого или обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства.

Разъяснить судам, что в случае предоставления материалов, подтверждающих обоснованность ходатайства об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого в качестве меры пресечения заключения под стражу, отсутствие у него документов, удостоверяющих личность, не может само по себе служить основанием для отказа в удовлетворении такого ходатайства.

4. Установленный в части 15 статьи 78 УПК ПМР перечень лиц, в отношении которых заключение под стражу может быть применено по мотиву одной лишь опасности преступления, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

5. Для решения вопроса о возможности применения меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого суду надлежит в каждом конкретном случае проверять обоснованность подозрения в причастности лица к совершенному преступлению. При этом следует иметь в виду, что обоснованное подозрение предполагает наличие достаточных данных о том, что соответствующее лицо могло совершить это преступление, в том числе указанных в статье 104 УПК ПМР.

6. Обратить внимание судей на то, что в силу статьи 18 УК ПМР не подлежит уголовной ответственности лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, и соответственно заключение под стражу к такому лицу в качестве меры пресечения не применяется. В случае, если невменяемость лица установлена после избрания ему указанной меры пресечения, продление ему срока содержания под стражей недопустимо.

7. По общему правилу, заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений, за которые уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет.

При разрешении ходатайства о применении меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, суду надлежит руководствоваться положениями ч.1 статьи 78 УПК ПМР, устанавливающей возможность принятия такого решения только в исключительных случаях и при наличии одного из следующих обстоятельств: а) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории ПМР; б) его личность не

установлена; в) им нарушена ранее избранная мера пресечения; г) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Отсутствие у лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, прописки на территории ПМР может служить лишь одним из доказательств отсутствия у него постоянного места жительства, но само по себе не является предусмотренным пунктом «а» части 1 статьи 78 УПК ПМР обстоятельством, дающим основание для избрания в отношении такого лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

8. Рассматривая ходатайство органов предварительного расследования об избрании в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу, судье следует тщательно проверять обоснованность изложенных в нем мотивов необходимости заключения несовершеннолетнего под стражу и невозможность применения иной, более мягкой меры пресечения, при этом иметь в виду положения части 5 статьи 73 УПК ПМР о том, что заключение под стражу может применяться к несовершеннолетнему лишь в исключительных случаях, когда это вызывается тяжестью совершенного преступления, при наличии оснований, указанных в статьях 78 и 104 УПК ПМР.

В силу части 2 статьи 78 УПК ПМР заключение под стражу в качестве меры пресечения не может быть применено в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой тяжести, которое совершено им в возрасте до 18 лет. Мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена в случае, если несовершеннолетний подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В исключительных случаях, как единственно возможное в конкретных условиях с учетом обстоятельств совершенного преступления и данных о личности, заключение под стражу может быть применено в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого либо обвиняемого в совершении преступления средней тяжести. Об исключительности может свидетельствовать утрата за несовершеннолетним контроля со стороны родителей, опекунов, попечителей, продолжение несовершеннолетним противоправного поведения в любых формах.

9. В соответствии с частью 5 статьи 78 УПК ПМР постановление о возбуждении ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого или обвиняемого подлежит рассмотрению судьей районного (городского) суда в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд с обязательным участием подозреваемого или обвиняемого, прокурора, а также защитника, если он участвует в уголовном деле. В судебном заседании вправе также участвовать

законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель.

10. В тех случаях, когда при решении вопроса о применении к подозреваемому или обвиняемому в качестве меры пресечения заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей явка в судебное заседание участвующего в уголовном деле защитника невозможна (например, в связи с занятостью в другом судебном процессе, нахождением за пределами ПМР, болезнью), а от защитника, назначенного в соответствии с частью 5 статьи 43 УПК ПМР, реальное участие которого при рассмотрении ходатайства обеспечено следователем (дознавателем), подозреваемый или обвиняемый отказался по мотивам, не связанным с материальным положением, судья может рассмотреть ходатайство о применении к подозреваемому, обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу без участия защитника, за исключением случаев, указанных в части 3 статьи 43, пунктах 2 – 4 части 1 статьи 44 УПК ПМР. Если же участие защитника в судебном заседании в соответствии с требованиями части 3 статьи 43, пунктов 2 – 4 части 1 статьи 44 УПК ПМР является обязательным, а приглашенный подозреваемым, обвиняемым (либо по их поручению или с их согласия) защитник, будучи надлежащим образом извещенным о месте и времени судебного заседания о рассмотрении ходатайства в порядке статьи 78 УПК ПМР, в суд не явился, то дознаватель или следователь в силу части 1 статьи 43 УПК ПМР принимает меры к обеспечению подозреваемого, обвиняемого другим защитником.

11. При невозможности рассмотрения постановления о возбуждении ходатайства об избрании подозреваемому, обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу и принятия решения по существу вследствие недоставления его в суд в установленный для рассмотрения ходатайства срок (часть 5 статьи 78 УПК ПМР) судья возвращает указанное ходатайство следователю, дознавателю без рассмотрения, о чем выносит определение. Возвращение по этой причине материалов, подтверждающих обоснованность ходатайства, не препятствует последующему обращению в суд с таким ходатайством после создания условий для обеспечения участия подозреваемого, обвиняемого в судебном заседании.

12. К постановлению о возбуждении ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в соответствии с частью 3 статьи 78 УПК ПМР должны быть приложены материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства – надлежаще заверенные копии постановлений о возбуждении уголовного дела и привлечении лица в качестве обвиняемого, копии протоколов задержания, допросов подозреваемого, обвиняемого, иные материалы о причастности лица к преступлению, а также имеющиеся в деле данные об обстоятельствах, указанных в части 8 статьи 73 УПК ПМР (сведения о личности подозреваемого, обвиняемого, его семейном положении, роде занятий и др.).

13. В результате рассмотрения ходатайства в порядке статьи 78 УПК ПМР суду при непосредственном изучении доказательств надлежит удостовериться в обоснованности подозрения лица, в наличии оснований и соблюдении порядка задержания подозреваемого, соблюдении порядка привлечения лица в качестве обвиняемого и предъявления ему обвинения, а также убедиться в достаточности данных об имевшем место событии преступления и о причастности к нему подозреваемого (обвиняемого).

Однако суд не вправе входить в обсуждение вопроса о виновности лица в инкриминируемом преступлении.

14. Истечение срока задержания до поступления в суд ходатайства о заключении подозреваемого под стражу его рассмотрению не препятствует. При установлении фактов лишения свободы граждан на срок свыше 64 часов до момента передачи ходатайства в суд, а тем более на срок свыше 72 часов судьи должны реагировать направлением частных определений.

По ходатайству любой из сторон судья вправе отложить принятие решения по ходатайству о заключении под стражу для представления дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности задержания, в том числе при необходимости стороне предоставить суду данные об обстоятельствах, указанных в части 8 статьи 78 УПК ПМР, подлежащих учету при решении вопроса о заключении подозреваемого под стражу. Судья обсуждает такое ходатайство в судебном заседании и в случае признания его обоснованным, на основании пункта «в» части 8 статьи 78 УПК ПМР выносит определение об отложении принятия решения и продлении срока задержания не более чем на 72 часа, с указанием даты и времени, до которых продлевается срок задержания. При поступлении в установленный срок дополнительных доказательств (либо при непоступлении таковых) судья проводит повторное заседание с участием сторон и на основе всех поступивших материалов выносит соответствующее решение об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу или об отказе в удовлетворении ходатайства.

При решении вопроса о продлении срока задержания, судье надлежит убедиться в наличии предусмотренных статьей 104 УПК ПМР оснований задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, продление срока задержания недопустимо, если основания, перечисленные в статье 104 УПК ПМР, отсутствуют.

15. Рассмотрение ходатайства о заключении под стражу в отсутствие подозреваемого или обвиняемого при невозможности обеспечить его участие в судебном заседании в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 78 УПК ПМР, проводится с обязательным участием защитника. При этом суду должны быть представлены данные, подтверждающие наличие обстоятельств, указанных в части 7 статьи 78 УПК ПМР, исключающих возможность его доставления в суд.

16. Содержащийся в части 5 статьи 78 УПК ПМР перечень лиц, имеющих право участвовать в судебном заседании, является исчерпывающим. Учитывая положения, содержащиеся в статье 46 Конституции ПМР во взаимосвязи с положениями части 2 статьи 47, части 12 статьи 78, статей 306 и 312 УПК ПМР, когда решением вопроса о мере пресечения затрагиваются права и законные интересы потерпевшего (в частности, связанные с необходимостью защиты его личной безопасности от угроз со стороны подозреваемого, обвиняемого или обеспечения возмещения причиненного преступлением ущерба) он, его представитель или законный представитель вправе довести до органов предварительного расследования, прокурора и суда свою позицию относительно избрания, продления, изменения, отмены той или иной меры пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого, а также обжаловать принятое судебное решение о мере пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого вне зависимости от того, что потерпевший не принимал непосредственное участие в судебном заседании.

17. Исходя из положений статьи 122 УПК ПМР рассмотрение ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, а равно о продлении срока содержания под стражей проводится в закрытом судебном заседании.

18. В целях обеспечения неразглашения материалов предварительного расследования и с учетом положений части 4 статьи 78 УПК ПМР о конфиденциальном ознакомлении судьи со всеми материалами, содержащими основания для применения меры пресечения в виде заключения под стражу, следует иметь в виду, что если при решении вопроса о применении к подозреваемому, обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей будет заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами, на основании которых принимается решение, судья предоставляет для ознакомления лишь те из прилагаемых к ходатайству материалов дела, с которыми подозреваемый, обвиняемый, защитник вправе знакомиться до окончания предварительного расследования (протоколы следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого; иные документы, которые им предъявлялись или должны предъявляться при производстве дознания и предварительного следствия).

19. В силу требований части 2 статьи 79 УПК ПМР продление срока содержания обвиняемого под стражей свыше двух месяцев возможно только при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения.

Продление такого срока свыше шести месяцев возможно лишь в отношении лица, обвиняемого в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, при особой сложности уголовного дела и при наличии оснований для применения заключения под стражу.

При этом следует иметь в виду, что в соответствии с частями 9 и 10 статьи 79 УПК ПМР срок содержания под стражей исчисляется с момента

фактического заключения лица под стражу и в этот срок засчитывается, в частности, время, на которое лицо было задержано в качестве подозреваемого.

20. Статья 79 УПК ПМР не ограничивает рассмотрение судом ходатайства о продлении обвиняемому срока содержания под стражей в его отсутствие. Участие защитника в судебном заседании в этом случае обязательно. Если защитник не участвует в деле либо его своевременная явка в процесс по каким-либо причинам невозможна, в суд должна быть обеспечена явка дежурного адвоката. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о месте и времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства о продлении срока содержания под стражей.

21. К ходатайству о продлении срока содержания под стражей должны быть приложены надлежаще заверенные ксерокопии материалов дела, подтверждающие обоснованность ходатайства, наличие доказательств, уличающих обвиняемого в совершении инкриминируемого ему преступления, копии документов, удостоверяющих и характеризующих личность обвиняемого.

Ходатайство о продлении срока содержания под стражей подлежит рассмотрению судом по месту проведения предварительного расследования.

22. При разрешении ходатайств о продлении срока содержания под стражей суду следует проверить, не истекли ли сроки предварительного следствия к моменту рассмотрения ходатайства и обоснованность утверждений органов предварительного расследования о невозможности своевременного окончания расследования по объективным причинам

Обратить внимание судей на то, что срок содержания обвиняемого под стражей может быть продлен лишь в пределах срока предварительного расследования по делу, свыше которого продление лицу содержания под стражей недопустимо.

Если ходатайство о продлении срока содержания под стражей возбуждается перед судом неоднократно и по мотивам необходимости выполнения тех же следственных действий, на которые указывал следователь в предыдущих ходатайствах, надлежит устанавливать, по каким причинам они не были произведены.

В случаях, когда при рассмотрении такого ходатайства будет выявлено, что необходимые следственные действия не были произведены из-за неэффективной организации предварительного расследования, суду необходимо реагировать на выявленные нарушения путем вынесения частных определений.

23. При рассмотрении ходатайства о продлении обвиняемому срока содержания под стражей суду следует удостовериться в наличии доказательств, уличающих обвиняемого в совершении инкриминированного ему преступления, оснований, в силу которых сохраняется необходимость в

содержании его под стражей и невозможность избрания в отношении него иной меры пресечения.

В случае продления срока содержания лица под стражей суд должен указать конкретные обстоятельства, обосновывающие дальнейшее содержание обвиняемого под стражей, а в резолютивной части определения - на какой конкретно срок и до какой даты принято решение о продлении срока содержания под стражей.

Основанием к отказу в удовлетворении ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей могут служить:

а) отсутствие материально-правовых оснований (т.е. уличающих доказательств) для дальнейшего содержания лица под стражей;

б) отсутствие необходимых формальных условий для содержания лица под стражей (истечение срока предварительного следствия, наличие обстоятельств, исключающих производство по делу и др.);

в) систематическая и ничем не мотивированная волокита, допущенная следователем при расследовании дела;

г) поступление в суд ходатайства о продлении обвиняемому срока содержания под стражей по истечении срока действия этой меры пресечения.

24. В соответствии с частью 7 статьи 79 УПК ПМР суд вправе по ходатайству следователя продлить срок содержания обвиняемого под стражей до окончания ознакомления обвиняемых и их защитников с материалами уголовного дела и направления прокурором дела в суд, если по окончании предварительного следствия материалы уголовного дела были предъявлены обвиняемому и его защитнику не позднее чем за 30 суток предельного срока содержания под стражей, установленного частями 2 и 3 статьи 79 УПК ПМР. При этом в определении суда должно быть указано, на какой конкретный срок и до какой даты продлено содержание под стражей. 25. Согласно части 3 статьи 82 УПК ПМР мера пресечения в виде заключения под стражу на стадии предварительного расследования может быть отменена или изменена судебным решением за исключением случаев истечения сроков содержания под стражей и прекращения уголовного дела. В этой связи следует иметь в виду, что в случае, если подозреваемому, в отношении которого избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, не предъявлено обвинение в установленный частью 6 статьи 73 УПК ПМР срок, то решение об отмене данной меры пресечения принимается органом предварительного расследования. Если это правило органом предварительного следствия нарушено, решение о немедленном освобождении обвиняемого из-под стражи принимается прокурором, осуществляющим надзор за предварительным расследованием, либо прокурором, осуществляющими надзора за местами заключения под стражу, либо вышестоящим прокурором или руководителем места заключения под стражу.

26. В порядке статьи 82-1 УПК ПМР ходатайства об отмене или изменении меры пресечения в виде заключения под стражу рассматриваются судом, принимавшим решение о продлении срока содержания под стражей, до истечения которого орган предварительного расследования ходатайствует об отмене или изменении указанной меры пресечения.

27. При рассмотрении в соответствии со статьей 82-1 УПК ПМР ходатайства органа расследования об отмене или изменении меры пресечения в виде заключения под стражу, суд обязан проверить, не истек ли на момент рассмотрения такого ходатайства срок содержания под стражей, отпали ли основания, ввиду которых была применена указанная мера пресечения, имеются ли обстоятельства, обосновывающие необходимость отмены или изменения заключения под стражу и доказательства, подтверждающие наличие этих обстоятельств.

28. Рекомендовать судам систематически изучать практику рассмотрения ходатайств об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу и о продлении срока содержания под стражей. При наличии к тому оснований направлять частные определения для принятия мер к устранению выявленных на досудебной стадии производства по уголовным делам нарушений закона.

Председатель Верховного суда
Приднестровской Молдавской Республики

В.С.РЫМАРЬ

Секретарь Пленума,
Судья Верховного суда
Приднестровской Молдавской Республики

А.С.САЛКУЦАН

