

**ПРОИЗВОДСТВО ДЕЛ В СУДЕ
АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.
ОСОБЕННОСТИ ПЕРЕСМОТРА СУДЕБНЫХ АКТОВ
В АПЕЛЛЯЦИОННОМ ПОРЯДКЕ**

*Доработка: С.Ж. Сабитова
Судья Бишкекского городского суда*

*Автор: Момуналиев А.Ж.
Судья Бишкекского городского суда*

2023г.

СОДЕРЖАНИЕ

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА.	3
СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА.	3
ЦЕЛЬ МОДУЛЯ	4
ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ.	4
ВВЕДЕНИЕ	5
ГЛАВА 1. СУЩНОСТЬ ПРОИЗВОДСТВА ДЕЛ В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.	6
ГЛАВА 2. АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ.	9
2.1. Субъекты обжалования. Право на апелляционное обжалование судебных решений.	9
2.2. Объекты обжалования. Судебные решения, подлежащие апелляционному обжалованию.	11
2.3. Порядок и сроки апелляционного обжалования судебных решений.	13
2.4. Порядок и сроки рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции.	17
ГЛАВА 3. РЕШЕНИЯ, ПРИНИМАЕМЫЕ СУДАМИ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.	23
3.1. Решения суда апелляционной инстанции.	23
КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.	31

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики от 5 мая 2021 года. Принятый референдумом (всенародным голосованием) 11 апреля 2021 года;
2. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 28 октября 2021 года № 129. Вводится в действие Законом КР от 28 октября 2021 года № 126 с 1 декабря 2021 года;
3. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики от 14 марта 2008 года №6 «О полномочиях судов апелляционной, кассационной, надзорной инстанций по уголовным делам».

СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Научно-практический комментарий к УПК РФ. Под редакцией В.М. Лебедева, В.П. Божьева, 5 издание. – Москва: Издательство «Юрайт», 2008.
2. Апелляция и кассация. Пособие для судей. А.С. Червоткин – Москва: Издательство «Проспект», 2010.
3. Настольная книга судьи: Рассмотрение и разрешение уголовных дел в апелляционном порядке: учебно-практическое пособие для судей / отв. ред. О.А. Егорова, Д.А. Фомин. – Москва: Издательство «Проспект», 2016.
4. Апелляция, кассация, надзор: новеллы ГПК РФ и УПК РФ. Первый опыт критического осмысления / под общ. ред. Н.А. Колоколова. – Москва: Издательство «Юрист», 2011.
5. Практика применения Уголовно-процессуального кодекса РФ. Практическое пособие под редакцией В.П. Верина. - Москва: Издательство «Юрайт», 2008.
6. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу КР. Под редакцией К.М. Осмоналиева, Г.С. Шейшекеевой. ОФ «Центр права». – Бишкек, 2020.

ЦЕЛЬ МОДУЛЯ

Рассмотрение со слушателями особенностей производства уголовных дел в суде апелляционной инстанции, а также пересмотра судебных актов в апелляционном порядке, обучение составлению судебных актов, выносимых судами на этой стадии.

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ

По завершению настоящего курса слушатели смогут:

- определять круг лиц, имеющих право подачи апелляционных жалоб и представлений;
- определять порядок и сроки подачи апелляционных жалоб и представлений;
- подготавливать материалы для рассмотрения уголовного дела в суде второй инстанции;
- определять существенные нарушения норм материального и процессуального права при вынесении судом первой инстанции судебного решения;
- составлять судебный акт апелляционной инстанции.

ВВЕДЕНИЕ

Уголовный процесс: основные положения.

1. Понятие уголовного судопроизводства и уголовного процесса.

Уголовное судопроизводство (процесс)- это юридическая форма для решения вопроса об уголовной ответственности за совершение преступлений. Категория уголовного процесса подразумевает:

- урегулированную нормами права деятельность по возбуждению, расследованию и рассмотрению уголовных дел;
- систему правоотношений всех участников производства по делу;
- отрасль уголовно-процессуального права.

Содержание юридической уголовно-процессуальной формы состоит из трех элементов:

- Условий (нормативных предписания устанавливающих основания, место, время сроки, проведения процессуальных действий);
- Процедур (последовательности, очередности совершения тех или иных процессуальных действий, стадий, этапов);
- Гарантий (специальных правовых средств, обеспечивающих реализацию прав и законных интересов участников процесса, а равно выполнение ими своих обязанностей (обобщенной санкции)).

Типичными процессуальными санкциями являются признание доказательств недопустимыми и отмена принятых с нарушением закона решений.

Значение процессуальной формы состоит в обеспечении:

- единообразия судебной и следственной деятельности на всей территории республики.
- наиболее целесообразных условий и порядка ведения дел, гарантий установления истины.
- защиты законных прав и интересов личности, вовлеченной в уголовное судопроизводство.

2. Задачи уголовного судопроизводства

Задачи уголовного судопроизводства состоит в защите прав и законных интересов как лиц и организаций, потерпевших от преступлений, так и лиц, незаконно и необоснованно обвиненных или осужденных за совершение преступления, либо незаконно ограниченных в их правах и свободах (ст.6 УПК КР). Уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования виновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Задача уголовного судопроизводства – это выяснение и разрешение в процессуальных формах вопроса о необходимости и возможности применения норм уголовного права к конкретному жизненному случаю (то есть разрешение конкретных уголовных дел). Выполнение этой задачи

предполагает выяснение объективной истины по делу и обеспечение при этом процессуальных прав участников судопроизводства.

3. Стадии уголовного процесса

Уголовное судопроизводство делится на две большие составляющие: досудебное и судебное производство. Эти части складываются из стадий уголовного процесса - следующих друг за другом этапов процессуальной деятельности, отличающихся особыми задачами, процессуальной формой, кругом участников и принимаемыми в итоге решениями.

Досудебное судопроизводство состоит из стадий:

1. возбуждение уголовного дела,
2. предварительное расследование.

Судебное производство состоит из стадий:

1. подготовка к судебному заседанию,
2. судебное разбирательство,
3. апелляционное производство,
4. исполнение приговора,
5. кассационное производство,
6. возобновление производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

В данном случае предметом данного модуля является изучение производства дел в суде апелляционной инстанции.

ГЛАВА 1. СУЩНОСТЬ ПРОИЗВОДСТВА ДЕЛ В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Апелляционное производство возникает в связи с направлением в суд соответствующей жалобы хотя бы одного из перечисленных в законе заинтересованных в исходе дела участников процесса или по представлению прокурора. Оно является одной из форм контроля за судебной деятельностью со стороны вышестоящего суда, позволяющей осуществлять проверку законности и обоснованности не вступивших в силу приговоров, постановлений судов первой инстанции. Рассматриваемая инстанция позволяет защищать законные интересы физических и юридических лиц путем предупреждения вступления в законную силу неправосудных приговоров, постановлений, делает возможным в наикратчайшие сроки исправлять судебные ошибки, способствует повышению качества работы нижестоящих судов и направлению судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона.

Данные обстоятельства (деятельность апелляционной инстанции и само наличие такого правового института) позволяют рассматривать апелляционное производство как важную гарантию отправления правосудия, выполнения задач уголовного судопроизводства, обеспечения законности и охраны прав личности в уголовном процессе. Аналогичными

гарантиями можно признать кассационное производство и возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

В частности, по результатам рассмотрения уголовного дела, а также судебных материалов судом первой инстанции, вынесенные судебные акты нередко могут вызывать у лиц, участвовавших в деле сомнения в их законности и обоснованности.

В таких случаях у участников уголовного судопроизводства имеется право инициирования проверки законности, обоснованности и справедливости судебных решений по делу, возведенное в ранг конституционного принципа уголовного судопроизводства, нашедшего свое отражение в статье 58 Конституции Кыргызской Республики, которая гласит, что: «Каждый осужденный имеет право на повторное рассмотрение его дела вышестоящим судом в соответствии с законом» и в статье 61 Конституции Кыргызской Республики, которая гласит, что: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, предусмотренных Конституцией, законами, международными договорами, участницей которых является Кыргызская Республика, общепризнанными принципами и нормами международного права. Каждый вправе защищать свои права и свободы, а также обеспечивать восстановление нарушенных прав всеми доступными способами, не запрещенными законом».

Понятие «проверка» неразрывно связано с понятием «жалоба». Обжалование судебного акта влечет за собой осуществление соответствующими вышестоящими судами соответствующей деятельности контрольного (проверочного) характера - апелляционной, кассационной.

В связи с чем, УПК Кыргызской Республики статья 408 четко обозначает предмет апелляционного рассмотрения в суде апелляционной инстанции, которым является проверка по жалобам, представлениям законность, обоснованность и справедливость приговора, законность и обоснованность иного судебного акта суда первой инстанции, постановления следственного судьи.

Так, законность, обоснованность и справедливость приговора, иного судебного решения суда первой инстанции проверяется судом апелляционной инстанции на основе изучения всех материалов уголовного дела, независимо от стадии уголовного процесса, в которой они были получены. В этой связи, суд устанавливает соответствие приговора, иного судебного решения Конституции и выясняет, не нарушена ли презумпция невиновности обвиняемого, соблюдены ли требования о допустимости доказательств, соответствует ли приговор и иное судебное решение нормам УПК и УК.

Предметом апелляционного доказывания может быть совокупность фактических обстоятельств дела, непосредственно связанных с главным фактом, входящими в него отдельными элементами, которые необходимо

повторно или дополнительно исследовать в апелляционной инстанции, чтобы оценить правосудность приговора или иного судебного решения.

Предметом апелляционного доказывания могут стать фактические обстоятельства, косвенно связанные с событием преступления, но влияющие на исход дела в связи с их индивидуальными особенностями применительно к конкретному уголовному делу (обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; обстоятельства, выявляющие характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание и т.п.) (ст.420 и ст.422 УПК КР), а также иные юридически значимые фактические обстоятельства, которые не связаны с предметом доказывания по делу (ст.81 УПК КР), но оказывают влияние на вынесенное судом первой инстанции решение и поэтому входят в предмет апелляционного доказывания (ст.421 УПК КР).

Из смысла определения понятия апелляционной инстанции следует, что таковым является судебная коллегия, рассматривающая уголовные дела по жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу приговоры и постановления, вынесенные судом первой инстанции, а также на постановления, вынесенные следственным судьей в порядке судебного контроля (п.2 ст.5 УПК КР).

Общая концепция главы 46 УПК Кыргызской Республики соответствует правовой позиции Пленума Верховного суда КР, выраженной в его Постановлении от 14 марта 2008 года №6, согласно которой ошибки, допущенные судом первой инстанции, подлежат исправлению судом второй инстанции в процедурах, наиболее приближенных к производству в суде первой инстанции.

Так, под апелляцией (**от лат. *apellatio* - обращение, воззвание**) понимается пересмотр, как правило, вышестоящей судебной инстанцией уголовных дел по существу, то есть как по юридическим, так и по фактическим основаниям, но в пределах жалоб, поданных сторонами.

Поводом для возникновения процессуальных отношений в суде апелляционной инстанции служит решение суда первой инстанции, которое лицом, участвующим в деле, рассматривается как незаконное и необоснованное или несправедливое; основанием - подача апелляционной жалобы и представления. Цель обращения в суд второй инстанции - проверить правильность приговора, иного судебного решения.

Апелляционная инстанция может в полном или частичном объеме проводить по делу новое судебное следствие в условиях состязания сторон и постановить новый приговор, заменяющий собой приговор нижестоящего суда. Апелляционное производство - обеспечивает дополнительную гарантию правосудия за счет пересмотра уголовного дела вышестоящей инстанцией, имеет определяющую роль по установлению наличия или отсутствия фактических и юридических оснований для принятия нового судебного решения, отличающегося от решения, вынесенного судом первой инстанции.

При этом, пределами такого производство является проверка законности, обоснованности и справедливости приговора лишь в той части, в которой оно обжаловано и только в отношении тех осужденных, которых касаются жалоба или представление (ч.1 ст.409 УПК КР).

Если при рассмотрении дела будут установлены нарушения прав и законных интересов других обвиняемых, которые повлекли постановление незаконного приговора, суд вправе отменить или изменить его также в не обжалованной части и в отношении лиц, в отношении которых жалоба, представление не поданы. При этом не может быть допущено ухудшение их положения (ч.2 ст.409 УПК КР).

Вместе тем, в порядке апелляции также проверяется законность, обоснованность и справедливость постановлений суда первой инстанции, следственного судьи.

Часть из этих судебных актов носит итоговый характер (например, о прекращении дела), а часть – промежуточный характер (например, об отводах, о возвращении дела прокурору).

ГЛАВА 2. АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

2.1. Субъекты обжалования. Право на апелляционное обжалование судебных решений

Согласно положению статьи 397 УПК Кыргызской Республики, приговор, не вступивший в законную силу, а также иные судебные акты суда первой инстанции могут быть обжалованы сторонами в апелляционном порядке, а **право обжалования судебного решения принадлежит:**

1. обвиняемому;
2. оправданному;
3. лицу, в отношении которого велось или ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера;
4. их адвокатам и законным представителям;
5. государственному обвинителю или вышестоящему прокурору;
6. потерпевшему и его представителю;
7. лицам, на имущество которых наложен арест;
8. лицам, ответственным за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда, в части судебного решения касающегося возмещения материального ущерба и (или) морального вреда;

Норма части 1 статьи 397 УПК Кыргызской Республики имеет в виду приговоры районных и приравненных к ним судов, а также иные акты суда

первой инстанции. Эти судебные акты, являющиеся не вступившими в законную силу, могут быть обжалованы в апелляционном порядке.

В основу данной статьи, предоставляющей сторонам право на обжалование не вступивших в законную силу судебных решений, положены содержащиеся в Конституции гарантии обеспечения каждому осужденному права на рассмотрение дела вышестоящим судом в соответствии с законом (ч.4 ст.58).

Понятие «сторон», которые могут обжаловать судебные акты суда первой инстанции, рассмотрено в определениях основных понятий, содержащихся в настоящем Кодексе, в частности в нормах пунктов 6, 25 статьи 5 УПК.

Таковыми являются сторона обвинения - прокурор, следователь, руководитель следственного подразделения, орган дознания, потерпевший, его представитель, законный представитель, частный обвинитель;

Сторона защиты - подозреваемый, обвиняемый, осужденный, оправданный, а также их законный представитель, адвокат, лицо, ответственное за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда;

При этом, в УПК Кыргызской Республики не предусмотрено определение понятие лица, на имущество которого был наложен арест, в связи с чем, порядок апелляционного обжалования указанными лицами судебного решения суда первой инстанции установлены в части 5 статьи 268 и в части 2 статьи 397 УПК Кыргызской Республики.

Также в апелляционном порядке могут быть обжалованы постановления следственного судьи.

Право обжалования постановления следственного судьи принадлежит:

1. подозреваемому;
2. обвиняемому;
3. их защитникам;
4. потерпевшему, его представителю;
5. прокурору;
6. лицам, на имущество которых наложен арест;

Постановления следственного судьи, который является новой процессуальной фигурой в современном УПК, могут быть обжалованы в апелляционном порядке. Выполняя функцию судебного контроля в досудебном производстве, обозначенного в разделе X УПК, постановления следственного судьи обжалуются субъектами, включенными в исчерпывающий перечень, указанный в части 2 статьи 397 УПК, в суд апелляционной инстанции. Надо отметить, что не все постановления следственного судьи подлежат обжалованию, поскольку особенность

данного решения суда апелляционной инстанции заключается в отсутствии возможности дальнейшего его обжалования.

2.2. Объекты обжалования. Судебные акты, подлежащие рассмотрению в апелляционном порядке

Объектом апелляционного рассмотрения, в соответствии со статьей 398 УПК Кыргызской Республики, являются не вступившие в законную силу обвинительный и оправдательный приговор, постановление, вынесенные судом первой инстанции.

Кроме того, в апелляционном порядке рассматриваются жалобы и представления на постановления, вынесенные следственным судьей в порядке судебного контроля.

Согласно части 2 статьи 401 УПК Кыргызской Республики, ряд постановлений суда первой инстанции обжалуются в апелляционном порядке одновременно с обжалованием итогового судебного решения по делу, в число которых входят постановления:

- 1) о порядке исследования доказательств;
- 2) об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства;
- 3) о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания;
- 4) другие судебные решения, вынесенные в ходе судебного разбирательства;

Данная норма регламентирует исчерпывающий перечень постановлений суда первой инстанции, подлежащих обжалованию в порядке апелляции вместе с итоговым судебным решением, за исключением судебных решений, указанных в части 3 статьи 401 УПК Кыргызской Республики.

По смыслу комментируемой статьи, под итоговым судебным решением следует понимать приговор, постановление суда, которыми уголовное дело разрешено по существу, либо постановление суда, вынесением которых завершено производство по уголовному делу в отношении конкретного лица. К числу таких судебных решений относятся, в частности, приговор, постановление о прекращении уголовного дела или уголовного преследования, постановление о применении либо об отказе в применении принудительных мер медицинского характера, постановление о прекращении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Остальные решения суда, за исключением итоговых судебных решений, являются промежуточными судебными решениями. К ним, в частности, относятся вынесенные в ходе досудебного производства или судебного разбирательства постановления суда, которыми уголовное дело не разрешается по существу или не завершается производство в отношении

конкретного лица, а также судебные решения, вынесенные в процессе исполнения итоговых судебных решений.

Например: участником процесса в ходе судебного заседания был заявлен отвод судье, который был разрешен судьей с вынесением постановления в специальном помещении. При этом, в данной ситуации судебное заседание суда первой инстанции не приостанавливается, а продолжается в общем порядке. Постановление судьи, вынесенное в ходе судебного заседания, может быть обжаловано наряду с итоговым судебным решением по делу в апелляционном порядке.

Часть 3 комментируемой статьи устанавливает исчерпывающий перечень обжалуемых в апелляционном порядке постановлений судьи, суда до вынесения итогового судебного решения. К ним относятся:

- 1) о применении или изменении меры пресечения;
- 2) о продлении сроков меры пресечения;
- 3) о помещении лица в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы;
- 4) о наложении (снятии) ареста на имущество;
- 5) о приостановлении дела;
- 6) о передаче дела по подсудности или об ее изменении;
- 7) о возвращении дела прокурору.

Данный перечень судебных решений, по сути являются промежуточными решениями, затрагивающие конституционные права участников уголовного судопроизводства или нарушающие их права на доступ к правосудию и на рассмотрение дела в разумные сроки, а также препятствующие дальнейшему движению дела, подлежат самостоятельному обжалованию и рассмотрению в апелляционном порядке до вынесения итогового решения по делу.

Также УПК предусмотрено обжалование в порядке апелляции судебных решений, принятых по результатам предварительного слушания.

В частности, частью 3 статьи 288 УПК Кыргызской Республики, установлены виды решений, принимаемых судьей на предварительном слушании, которыми являются постановление судьи о направлении дела по подсудности, приостановлении производства по делу или его прекращении (полностью или в части), об удовлетворении либо отказе в удовлетворении ходатайства об исключении доказательств.

Указанные решения судьи могут быть обжалованы в апелляционном порядке в течение 3 суток со дня вынесения.

Все остальные решения, принятые по результатам предварительного слушания, обжалованию не подлежат.

Также, необходимо отметить, что УПК Кыргызской Республики в редакции Закона от 28 октября 2021 года вновь предусматривает механизм реагирования судов на нарушения, допущенные в ходе уголовного

судопроизводства и выявленные в ходе судебного разбирательства, поскольку законодателем в редакции УПК Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года, суд был освобожден от обязанности выносить частные определения, данная обязанность была установлена только для следственного судьи, который обязан был реагировать на допущенные нарушения при расследовании дела, то есть в ходе следствия.

Соответственно, в связи появлением механизма уголовно-процессуальной ответственности, судом при установлении по делу допущенных фактов нарушения закона, требующих принятия мер, выносится частное определение.

Частные определения или постановления суда первой инстанции могут быть обжалованы как до вынесения итогового решения по делу (если оно вынесено в ходе судебного разбирательства), так и одновременно с ним.

Таким образом, судебные решения можно условно подразделить:

На обжалуемые только вместе с итоговым судебным решением (ч.2 ст.401 УПК КР)	На обжалуемые до вынесения итогового судебного решения (ч.3 ст.401 УПК КР)
---	---

При этом часть 6 статьи 401 УПК Кыргызской Республики, четко определяет, что в случае подачи жалобы, представления на постановление, вынесенное во время судебного разбирательства, закончившегося постановлением приговора, дело направляется в суд апелляционной инстанции только по истечении срока, установленного для обжалования приговора.

2.3. Порядок и сроки принесения апелляционных жалоб и представлений

Согласно части 1 статьи 399 УПК Кыргызской Республики, апелляционные жалобы и представления с приложением их копий для вручения сторонам приносятся через суд, постановивший приговор, вынесший иное обжалуемое судебное решение.

В соответствии частью 2 указанной статьи, апелляционные жалобы или представления, поступившие непосредственно в вышестоящий суд, подлежат направлению соответственно в суд первой инстанции для выполнения требований статьи 404 и части 2 статьи 405 настоящего Кодекса, то есть для извещения сторон о поданных жалобах и представлениях и для сообщения сторонам о том, что они направляет дело с принесенными жалобой, представлением в суд апелляционной инстанции.

Апелляционные жалобы и представления на приговор суда первой инстанции, в соответствии с частью 1 статьи 400 УПК Кыргызской Республики, могут быть поданы в течение 30 суток со дня постановления

приговора, а обвиняемым, содержащимся под стражей, - в тот же срок со дня вручения им копии приговора.

В силу положений части 4 статьи 401 УПК Кыргызской Республики, на постановление суда первой инстанции, которое возможно обжаловать до вынесения итогового судебного решения, могут быть принесены жалоба или представление в апелляционный суд в течение 10 суток со дня вынесения обжалуемого решения и рассматриваются по правилам, предусмотренным статьей 413 УПК Кыргызской Республики.

При этом, в течение срока, установленного для обжалования приговора, дело не может быть истребовано из суда.

Также УПК предусмотрено, что апелляционные жалобы, представление, поданные с пропуском срока, рассмотрению не подлежат.

В связи с этим, УПК регламентирован порядок восстановления срока на подачу жалобы или представления.

В частности, данный порядок предусмотрен статьей 403 УПК Кыргызской Республики, согласно которому в случае пропуска срока на подачу жалобы или представления по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу или представление, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, а также иное судебное решение, постановление следственного судьи о восстановлении пропущенного срока.

Ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном заседании судьей, постановившим приговор, иное судебное решение, следственным судьей, вынесшим постановление, который вправе вызвать лицо, возбудившее ходатайство, для дачи объяснений.

Комментируемая статья не раскрывает понятия «уважительная причина» пропуска срока обжалования. Но по смыслу нормы, очевидно, что основанием для подачи ходатайства о восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы или представления могут быть исключительно уважительные причины. Установление уважительности причин пропуска срока на обжалование отдается на усмотрение суда. При этом, уважительными причинами восстановления пропущенного срока могут быть: болезнь лица, правомочного принести жалобу или представление; смерть близких родственников; стихийные бедствия; процессуальные нарушения (не разъяснение, не полное или не правильное разъяснение участникам процесса права апелляционного обжалования, неточности указания на срок обжалования в резолютивной части судебного акта, несвоевременное изготовление протокола судебного заседания, задержка с рассмотрением замечаний на протокол судебного заседания, вручении копии судебного акта участвующему в деле лицу, не владеющему языком судопроизводства, без перевода). Предметом рассмотрения вопросов восстановления пропущенного срока для обжалования являются: приговор суда первой инстанции, иное судебное решение или постановление следственного судьи.

Ходатайство о восстановлении срока на подачу апелляционной жалобы или представления на приговор может быть подано **не позднее 3 месяцев** со дня вынесения судом решения, на иное судебное решение, постановление следственного судьи - **не позднее одного месяца** со дня вынесения решения.

Постановление судьи, суда об удовлетворении или отказе в восстановлении пропущенного срока может быть обжаловано в суде апелляционной инстанции, который вправе отменить постановление и рассмотреть поданные жалобы и представления по существу или вернуть их в суд, вынесший обжалуемый судебный акт для выполнения требований, предусмотренных статьей 417 настоящего Кодекса.

При этом, срок обжалования таких постановлений составляет 10 суток со дня вынесения обжалуемого решения.

Также УПК Кыргызской Республики предусмотрен порядок и сроки обжалования постановлений следственного судьи. А именно, в соответствии с требованиями статьи 402 УПК, постановление следственного судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и в сроки, установленные главой 37 УПК.

В частности, в главе 37 УПК Кыргызской Республики, предусматривающий процессуальный порядок судебного контроля в досудебном производстве, установлены общие условия осуществления полномочий следственным судьей, согласно которому следственный судья единолично рассматривает вопросы, отнесенные к его полномочиям, в закрытом судебном заседании, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, где по результатам рассмотрения вопросов, отнесенных к его полномочиям, выносит постановление в соответствии со статьей 304 настоящего Кодекса.

Постановление следственного судьи вступает в законную силу немедленно и подлежит обязательному исполнению. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, постановление следственного судьи может быть обжаловано в апелляционном и кассационном порядке и не приостанавливает его исполнение.

Так, апелляционному обжалованию подлежат постановления следственного судьи о законности или незаконности, обоснованности или необоснованности задержания лица по подозрению в совершении преступления (ст.265 УПК КР), о применении меры пресечения, продлении срока применения меры пресечения или об отказе в удовлетворении ходатайства (ст.266 УПК КР), об удовлетворении или отказе в удовлетворении ходатайства о наложении ареста на имущество (ст.268 УПК КР), о проведении следственных действий (ст.269 УПК КР), а также постановление, вынесенные следственным судьей по жалобе на действия, решения должностных лиц досудебного производства (ст.271 УПК КР).

Вышеуказанные постановления следственного судьи подлежат обжалованию в апелляционном порядке в течение 5 суток со дня его вынесения.

При этом, законодателем также предусмотрены решения следственного судьи, принятого в рамках осуществления судебного контроля, которые не подлежат обжалованию.

Таковыми являются постановление следственного судьи о временном отстранении обвиняемого от должности (ст.267 УПК КР), об отказе в проведении следственных либо специальных следственных действий (ст.269 УПК КР) и о проверке о законности или незаконности проведения следственных или специальных следственных действий (ст.270 УПК КР).

В соответствии с положениями статьи 404 УПК Кыргызской Республики, после того как поступает жалоба или представление, суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, извещает о принесенных жалобе или представлении и направляет их копии осужденному или оправданному, лицу, в отношении которого велось или ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, их защитникам, обвинителю, потерпевшему и его представителю, если жалоба или представление затрагивают их интересы, а следственный судья извещает о принесенных жалобе или представлении и направляет их копии подозреваемому, обвиняемому, их адвокату, потерпевшему, его представителю и прокурору, если жалоба или представление затрагивают их интересы.

При этом суд должен разъяснить всем заинтересованным лицам право подачи письменных возражений на жалобу, представление, с указанием срока их подачи, а также направить им копии жалобы, представления, поступивших на него возражений.

Указанное требование закона направлено, прежде всего, на обеспечение прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства, чтобы участники процесса, которых касается жалоба или представление, знали о том, что приговор обжалован или иное решение в вышестоящую судебную инстанцию, могли ознакомиться с содержанием жалобы, представления и подать на них свои возражения, представить в суд апелляционной инстанции новые материалы или ходатайствовать об их истребовании и исследовании, а также ходатайствовать о вызове в суд и допросе указанных ими потерпевших, свидетелей, экспертов, специалистов.

В статье 405 УПК Кыргызской Республики, предусмотрены последствия подачи жалобы или представления, согласно которому подача жалобы или представления приостанавливает вступление приговора в силу и приведение его в исполнение.

По истечении срока обжалования суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, направляет дело с принесенными жалобой, представлением в суд апелляционной инстанции, о чем сообщается сторонам.

Также уголовно-процессуальный закон предоставляет право лицу, подавшему жалобу или представление, отозвать их до начала судебного заседания суда апелляционной инстанции.

В частности, УПК предусматривает отзыв жалобы или представления, лицом подавшее их до начала судебного заседания суда апелляционной инстанции.

Представление прокурора может быть отозвано вышестоящим прокурором. Адвокат вправе отозвать жалобу с согласия обвиняемого, при обжаловании постановления следственного судьи – с согласия обвиняемого. Обвиняемый вправе отозвать жалобу, поданную его адвокатом, законным представителем. В этом случае апелляционное производство по жалобе или представлению прекращается.

Статья 406 УПК Кыргызской Республики устанавливает требования для апелляционной жалобы и представления на приговор, постановление, которые должны содержать:

- 1) наименование суда апелляционной инстанции, которому адресуются жалоба или представление;
- 2) данные о лице, подавшем жалобу или представление, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- 3) указание на приговор или иное судебное решение и наименование суда, их постановившего или вынесшего;
- 4) доводы лица, подавшего жалобу или представление, и доказательства, обосновывающие его требования, с указанием оснований, предусмотренных статьей 414 настоящего Кодекса;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе или представлению материалов при их наличии;
- 6) подпись лица, подавшего жалобу или представление.

В случае если принесенные жалоба, представление не соответствуют указанным требованиям, жалоба или представление **возвращаются** судьей, который назначает срок для их пересоставления, не превышающий срок для обжалования.

Если в течение указанного срока апелляционная жалоба, представление суду не представлены, они считаются не поданными. В этом случае апелляционное производство по делу прекращается, приговор считается вступившим в законную силу.

2.4. Порядок и сроки рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции

Проверка по жалобам, представлениям **законности, обоснованности и справедливости** приговора, законность и обоснованность иного

судебного акта суда первой инстанции, постановления следственного судьи является **предметом рассмотрения суда апелляционной инстанции.**

При этом суд, рассматривающий дело в апелляционном порядке, проверяет законность, обоснованность и справедливость приговора лишь в той части, в которой оно обжаловано и только в отношении тех обвиняемых, которых касаются жалоба или представление.

Если при рассмотрении дела будут установлены нарушения прав и законных интересов других обвиняемых, которые повлекли постановление незаконного приговора, суд вправе отменить или изменить его также в необжалованной части и в отношении лиц, в отношении которых жалоба, представление не поданы. При этом не может быть допущено ухудшение их положения.

Статья 410 УПК Кыргызской Республики регламентирует сроки рассмотрения дела по апелляционным жалобам и представлениям, согласно которой суд апелляционной инстанции должен рассмотреть дело по жалобе или представлению **не позднее 2 месяцев со дня его поступления**, а на постановление следственного судьи - **не позднее 10 суток**, а в случаях, усмотрения судом основания необходимости исследования новых материалов и доказательств и постановления нового приговора, дело в апелляционном порядке должно быть рассмотрено **не позднее 3 месяцев со дня его поступления.**

Указанные сроки при наличии уважительных причин могут быть продлены на один месяц по определению суда апелляционной инстанции, в производстве которого находится дело.

После поступления в суд апелляционной инстанции уголовного дела с апелляционными жалобой или представлением, суду апелляционной инстанции надлежит выполнить следующие действия, предваряющие рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции по существу:

- Регистрация дела;
- В случае принесения жалобы, представления, не соответствующих требованиям части 1 статьи 406 УПК КР, жалоба или представление возвращаются судьей, который назначает срок для их пересоставления, не превышающий срок для обжалования;
- Изучение материалов дела и вынесение постановления о назначении судебного заседания, либо о возврате уголовного дела в суд первой инстанции для выполнения требований статей 404 и 406 УПК КР;
- Извещение участников процесса.

Названные действия закреплены в УПК Кыргызской Республики, а также в «Инструкции по делопроизводству в Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах» (утвержденного приказом Председателя Верховного суда Кыргызской Республики от 19.04.2022 года за №76).

Таким образом, при поступлении уголовного дела с апелляционной жалобой (представлением) и возражениями на нее в суд апелляционной инстанции уполномоченный сотрудник аппарата суда регистрирует его в соответствующей учетно-статистической карточке, а также в алфавитном указателе.

На деле ставится штамп с отметкой о дате и времени поступления дела в суд. Данная техническая операция является весьма значимой, поскольку именно она определяет отправную точку исчисления срока начала рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции.

При поступлении дела с апелляционной жалобой или представлением, в соответствии со статьей 411 УПК Кыргызской Республики, судья-докладчик не позднее 14 дней со дня поступления дела в апелляционную инстанцию выносит определение о назначении судебного заседания, о времени и месте которого извещаются стороны.

Если при изучении дела будет установлено, что судом первой инстанции не выполнены требования статей 404 и 406 УПК Кыргызской Республики, судья-докладчик возвращает дело в этот суд для устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению данного дела в суде апелляционной инстанции.

Уголовное дело, направленное в суд апелляционной инстанции по апелляционным жалобам, представлению, подлежит рассмотрению в судебном заседании. При этом уголовно-процессуальный закон в статье 412 настоящего Кодекса предусматривает порядок производства в апелляционной инстанции, согласно которой производство по делу в суде апелляционной инстанции осуществляется по правилам производства в суде первой инстанции, за исключением положений, предусмотренных главой 47 УПК Кыргызской Республики.

Законодателем предусмотрен перечень лиц, участие которых в судебном заседании апелляционной инстанции при рассмотрении уголовного дела признает обязательным.

Указанными лицами являются:

- прокурор;
- оправданный, осужденный или лицо, в отношении которого прекращено дело;
- адвокат, в случаях, указанных в статье 51 УПК Кыргызской Республики.

В остальном случае допускается рассмотрения дела в апелляционном порядке в отсутствие остальных участников, если они были надлежащим образом извещены о месте, дате и времени заседания суда апелляционной инстанции.

Участие обвиняемого в суде апелляционной инстанции, как правило, имеет важное значение для объективного разрешения жалобы или представления, однако УПК допускает рассмотрения дела в отсутствие обвиняемого.

В частности часть 3 статьи 412 УПК Кыргызской Республики предусматривает возможность рассмотрения дела в апелляционном порядке в отсутствие обвиняемого.

Основаниями рассмотрения дела в суде в отсутствие обвиняемого законодателем признаны обстоятельства его нахождения вне пределов Кыргызской Республики и уклонения от явки в суд или обстоятельства его неявки и не уведомления о причинах своей неявки после окончания судебного исследования доказательств.

Данные основания перечислены в части 2 статьи 296 УПК Кыргызской Республики.

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 неперменного присутствия 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 обвиняемого и принять меры по обеспечению его явки. Равным образом суд вправе рассмотреть дело в его отсутствие, в случаях, перечисленных выше.

Судебное разбирательство в суде апелляционной инстанции состоит из:

- подготовительной части;
- судебного разбирательства;
- прений сторон, последнего слова обвиняемого;
- вынесения судебного решения;

1. Подготовительная часть судебного заседания	<ul style="list-style-type: none">- открытие председательствующим судебного заседания;- объявление, какое дело рассматривается и по чьей апелляционной жалобе и (или) представлению;- объявляет состав суда, лиц, являющихся сторонами по делу, а также секретаря судебного разбирательства и переводчика (если переводчик участвует в судебном заседании);- выясняет у сторон о наличии отвода и ходатайств, а также их мнения о поддержании ходатайств, заявленные в жалобе и (или) представлении;- разъясняет участникам процесса их права и обязанности, а также иные процедуры;
---	--

<p>2. Судебное разбирательство</p>	<ul style="list-style-type: none"> - краткое изложение судьей-докладчиком содержания приговора или иного судебного решения, а также существа поданных апелляционных жалоб, представлений, возражений на них и представленных дополнительных материалов; - заслушивание выступления стороны в обоснование своих доводов, приведенных в жалобе, представлении, а также заслушивание возражения другой стороны на них (в случае неявки кого-либо из сторон на заседание апелляционного суда, оглашается поданные ими жалоба, представление, а также письменные возражения, поданные в суд апелляционной инстанции); - проверка доказательств (с согласия сторон суд апелляционной инстанции вправе рассмотреть апелляционную жалобу, представление без проверки доказательств, которые были исследованы судом первой инстанции); - заявление и разрешение ходатайств.
<p>3. Прения сторон и последнее слово обвиняемого</p>	<p>В прениях сторон и последнем слове лица, в отношении которого проверяется судебное решение, суд выполняет в основном распорядительную функцию, определяя очередность выступления участников процесса, и осуществляя контроль за соблюдением процессуальных норм.</p> <ul style="list-style-type: none"> - Прения сторон проводятся по правилам статьи 340 УПК КР, при этом первым выступает лицо, подавшее жалобу или представление. Также в прениях сторон участвуют государственный обвинитель, потерпевший или его представитель, обвиняемый и защитник. -предоставление председательствующим обвиняемому последнего слова;

	<p>- удаление судом в отдельное помещение для принятия решения.</p> <p>Если во время совещания суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для дела, или дополнительно проверить имеющиеся или новые доказательства, он возобновляет рассмотрение дела по существу, о чем выносит мотивированное определение, подлежащее занесению в протокол судебного заседания.</p>
4. Постановление решения суда апелляционной инстанции	<p>Итогом судебного заседания суда апелляционной инстанции является вынесение судебного решения, которыми являются:</p> <ul style="list-style-type: none"> - приговор; - определение.

Согласно положениям статьи 415 УПК Кыргызской Республики, при рассмотрении дела, поступившего с апелляционной жалобой или представлением, суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе в целях проверки законности и обоснованности приговора или иного судебного решения вправе:

- истребовать документы, связанные с состоянием здоровья, семейным положением обвиняемого, потерпевшего и других участвующих в деле лиц, по ходатайству сторон истребовать и другие документы;
- назначить экспертизу;
- вызвать в судебное заседание и допросить дополнительных свидетелей, экспертов, специалистов, исследовать письменные, вещественные и иные доказательства, представленные сторонами или истребованные по их просьбе судом;
- признать исследованные судом первой инстанции материалы недопустимыми доказательствами и исключить их из числа доказательств;
- признать исключенные судом первой инстанции из числа доказательств материалы допустимыми и исследовать их;
- исследовать обстоятельства, относящиеся к возмещению материального ущерба и (или) морального вреда;
- выполнить другие действия, необходимые по делу;

При заключении процессуального соглашения, суд апелляционной инстанции проверяет обстоятельства их заключения.

ГЛАВА 3. РЕШЕНИЯ, ПРИНИМАЕМЫЕ СУДАМИ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

3.1. Решения суда апелляционной инстанции

Особенности производства в суде апелляционной инстанции таковы, что в рамках реализации апелляционных процедур этот суд не только осуществляет контрольные функции по отношению к не вступившим в законную силу решениям суда первой инстанции, но и фактически разрешает уголовное дело по существу, руководствуясь теми же правилами, допускающими, в частности, как непосредственное исследование имеющихся в уголовном деле доказательств, так и сбор новых. Результатом его познавательной деятельности может стать изменение или отмена обжалованного судебного решения или вынесение нового решения по делу.

Наделение суда апелляционной инстанции такими широкими полномочиями призвано способствовать реализации закрепленного принципа в Конституции Кыргызской Республики, как права граждан на судебную защиту. Данное право не только предполагает предоставление заинтересованным лицам возможности добиваться исправления ошибок, если они были допущены при рассмотрении уголовных дел судами нижестоящей инстанции, но и обеспечивает сторонам возможность участвовать в исследовании доказательств, представлять новые доказательства и иными способами отстаивать свои позиции в проводимом на основе состязательности и равноправия сторон судебном разбирательстве.

Законодательное возложение на суд апелляционной инстанции полномочий по проверке законности, обоснованности, справедливости приговора и иных судебных решений в связи с поступившими апелляционными жалобами или (и) апелляционными представлениями, равно как и придание принимаемым этим судом решениям обязательного характера, вытекают из взаимосвязанных положений, закрепленных в статье 58 Конституции Кыргызской Республики (которые закрепляют принципиальную возможность пересмотра промежуточных и итоговых процессуальных решений вышестоящими судебными инстанциями).

Данное конституционное положение конкретизированы в нормах уголовно-процессуального закона, устанавливающих порядок производства в суде апелляционной инстанции и находящихся в системной связи с частью 4 статьи 8 УПК Кыргызской Республики, которая закрепляет требования о том, что приговор и другие решения суда по уголовному делу могут быть проверены и пересмотрены только соответствующими судами в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.

Таким образом, перед судом апелляционной инстанции поставлена довольно сложная задача, связанная не только с необходимостью вынесения аргументированного решения (в том числе исправляющего нарушения

закона, допущенные нижестоящим судом), но и с недопустимостью вмешательства в сферу самостоятельной деятельности нижестоящего суда при рассмотрении и разрешении уголовного дела. Независимость этого суда не затрагивается возложением на него судом апелляционной инстанции, обязанности исходить при новом рассмотрении уголовного дела из принятых именно им решений - при условии, что они не связаны с вопросами, подлежащими разрешению в приговоре суда (в том числе о фактических обстоятельствах дела, оценке доказательств, квалификации деяния, мере наказания и др.).

На этом, в частности, основана позиция законодателя, согласно которой суд апелляционной инстанции при отмене приговора или иного судебного решения и передаче уголовного дела на новое судебное разбирательство либо при возвращении уголовного дела прокурору не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществах одних доказательств перед другими, о виде и размере наказания. В свою очередь, суд первой инстанции, не согласный с мнением суда апелляционной инстанции, сформулированным по существу дела и выступающим, по его мнению, препятствием для вынесения законного обоснованного и справедливого приговора, вправе при новом рассмотрении, руководствуясь законом, принять итоговое процессуальное решение самостоятельно. Иное означало бы нарушение принципа независимости суда и препятствовало бы принятию по переданному на новое рассмотрение уголовному делу процессуальных решений по вопросам, находящимся в прямой связи с приговором, в том числе о доказанности или недоказанности обвинения, достоверности и достаточности доказательств, о мере наказания и др.

Согласно статье 418 УПК Кыргызской Республики, основанием для отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке могут служить следующие четыре обстоятельства: 1) несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела, установленным судом апелляционной инстанции; 2) существенное нарушение уголовно-процессуального закона; 3) неправильное применение норм уголовного закона; 4) несоответствие назначенного наказания тяжести совершенного преступления.

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), на правильность применения уголовного закона или на определение меры наказания.

Другим основанием отмены или изменения решения судом апелляционной инстанции выступают существенные нарушения уголовно-процессуального закона. Нужно оговориться, что в данном случае речь идет не о любых нарушениях, а только о наиболее серьезных, то есть тех, которые путем лишения или ограничения гарантированных УПК Кыргызской Республики прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли (могли повлиять) на вынесение законного и обоснованного судебного решения. Круг подобных нарушений довольно широк и их исчерпывающий перечень приведен в части 2 статьи 421 УПК Кыргызской Республики: 1) прекращение уголовного дела судом при наличии оснований, предусмотренных статьей 27 настоящего Кодекса; 2) вынесение судом решения незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей; 3) рассмотрение уголовного дела в отсутствие обвиняемого (за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 296 УПК КР); 4) рассмотрение уголовного дела без участия защитника, если его участие является обязательным в соответствии с настоящим Кодексом, или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью адвоката; 5) нарушение права обвиняемого давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика; 6) непредоставление обвиняемому права участия в прениях сторон; 7) непредоставление обвиняемому последнего слова; 8) нарушение тайны при постановлении приговора; 9) обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми; 10) отсутствие подписи судьи, на соответствующем судебном решении; 11) отсутствие протокола судебного заседания.

Неправильным применением уголовного закона, в свою очередь, согласно статье 420 УПК Кыргызской Республики, должны признаваться нарушение требований УК Кыргызской Республики, а именно: 1) неприменение судом закона, подлежащего применению; 2) применение закона, не подлежащего применению; 3) неправильное истолкование закона, противоречащее его точному смыслу.

При этом, суд апелляционной инстанции вправе переквалифицировать действия обвиняемого в сторону отягчения или назначить более строгое наказание только в случае, если по этим основаниям были принесены представление обвинителем, жалоба – потерпевшим, частным обвинителем или их представителями, но в пределах предъявленного обвинения.

Четвертым, последним, основанием для отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке является несоответствие назначенного по приговору наказания тяжести совершенного преступления.

Таким 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 Кыргызской Республики, 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 (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 апелляционной 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 для устранения обстоятельств, препятствующих вынесению законного и обоснованного решения. Однако эти указания должны быть сформулированы на условиях соблюдения нескольких 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, предрешать следующие вопросы: 1) о доказанности или недоказанности обвинения; 2) о достоверности или недостоверности того или иного доказательства; 3) о преимуществах одних доказательств перед другими; 4) о виде и размере наказания. Видно, что каждый из этих вопросов касается существа дела и будущего приговора. Поэтому их решение вполне логично отнесено законодателем к компетенции суда первой инстанции. Делу обеспечения его независимости, самостоятельности, объективности призван в конечном итоге, служить обращенный к суду апелляционной инстанции запрет вторгаться в решение каждого из этих вопросов.

Таким образом, в результате рассмотрения уголовного дела в апелляционном порядке суд апелляционной инстанции вправе принять одно из следующих решений: 1) об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы или представления без удовлетворения; 2) определение об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и о постановлении оправдательного приговора либо определение о прекращении дела; 3) приговор об изменении приговора суда первой инстанции; 4) определение об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о постановлении обвинительного приговора; 5) определение об отмене постановления о прекращении дела и направлении дела в суд первой инстанции на новое рассмотрение в случаях существенных нарушений уголовно-процессуального закона; 6) определение об оставлении постановления суда первой инстанции или

постановления следственного судьи без изменения, а апелляционных жалобы или представления – без удовлетворения; 7) определение об изменении постановления суда первой инстанции и постановления следственного судьи; 8) определение об отмене постановления суда первой инстанции или постановления следственного судьи и вынесение нового определения; 9) определение об отмене обвинительного приговора и направлении дела в суд первой инстанции на новое рассмотрение; 10) определение о прекращении апелляционного производства.

То есть, при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке суд, руководствуясь статьей 418 УПК Кыргызской Республики, вправе оставить приговор, постановление суда первой инстанции, следственного судьи без изменения, а апелляционные жалобы и представления, без удовлетворения, в случае, если будет установлено, что приговор, постановление суда первой инстанции, следственного судьи является законным, обоснованным и справедливым, а доводы жалобы или представления не дают оснований к отмене или изменению приговора, иного судебного решения, постановления следственного судьи.

Суд апелляционной инстанции также вправе отменить обвинительный приговор, иное решение суда первой инстанции или постановление следственного судьи и вынести оправдательный приговор, либо прекратить уголовное дело, вынести новое определение об отмене постановления суда первой инстанции или постановления следственного судьи, отменить оправдательный приговор и постановить обвинительный приговор.

Обвинительный приговор или решения суда первой инстанции о прекращении дела могут быть отменены также с передачей уголовного дела на новое судебное разбирательство. Данное решение принимается тогда, когда в ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции были допущены неустранимые в суде апелляционной инстанции нарушения уголовно-процессуального и (или) уголовного закона. В таком случае уголовное дело передается на новое судебное разбирательство в суд, постановивший приговор, но иным составом суда.

Обвинительный приговор, постановление суда первой инстанции, следственного судьи могут быть также изменены.

При изменении приговора и иного судебного решения в апелляционном порядке суд вправе: 1) смягчить осужденному наказание или применить к нему уголовный закон о менее тяжком преступлении; 2) усилить осужденному наказание или применить к нему уголовный закон о более тяжком преступлении; 3) уменьшить либо увеличить размер возмещения материального ущерба и компенсации морального вреда; 4) изменить на более мягкий либо более строгий вид исправительного учреждения; 5) разрешить вопросы о вещественных доказательствах, процессуальных издержках и иные вопросы.

При этом, изменение в сторону ухудшения положения осужденного допускается только по апелляционному представлению прокурора либо

жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их законных представителей и (или) представителей.

Также, в случае отзыва жалобы, представления, в случае принесения жалобы или представления, лицом, не имеющим такого право обжалования, а также в случае, если постановление суда первой инстанции не является предметом обжалования в порядке апелляции, суд апелляционной инстанции вправе прекратить апелляционное производство.

Таким образом, в соответствии со статьей 416 УПК Кыргызской Республики, решениями суда апелляционной инстанции являются:

- *апелляционный приговор;*
- *апелляционное определение.*

Апелляционное решение вступает в законную силу немедленно.

Апелляционный приговор выносится от имени Кыргызской Республики в порядке, установленном главой 44 настоящего Кодекса, с учетом требований настоящей статьи.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев дело, постановляет приговор и выносит определение. Судебные решения суда апелляционной инстанции вступают в законную силу немедленно.

Как и приговор первой инстанции, который постановляется в порядке, установленном главой 44 УПК, апелляционный приговор постановляется от имени Кыргызской Республики. При этом учитываются требования соответствующей статьи. Он является важнейшим актом суда апелляционной инстанции.

В описательной части апелляционного приговора указываются основания, по которым приговор суда первой инстанции признается законным, обоснованным, справедливым, иное судебное решение суда первой инстанции и постановление следственного судьи - законным и обоснованным, а доводы лица, подавшего жалобу или представление, - не подлежащими удовлетворению, основания полной или частичной отмены или изменения обжалованного приговора. Решение суда апелляционной инстанции основывается на доказательствах, исследованных в судебном заседании.

Следует отметить, что результатом рассмотрения дела судом апелляционной инстанции является апелляционный приговор. По иным судебным решениям судов первой инстанции и по результатам рассмотрения постановления следственного судьи, суд апелляционной инстанции выносит определение. Данные судебные решения суда апелляционной инстанции выносятся в совещательной комнате и подписываются всем составом суда, то есть тремя судьями.

Вопросы, возникшие при постановлении судом апелляционной инстанции апелляционного приговора или вынесении иного судебного решения, разрешаются большинством голосов. В голосовании обязаны принять участие все судьи. Председательствующий голосует последним, чтобы устранить давление на остальных двух судей.

Судья апелляционной инстанции, не согласный с решением большинства судей, обязан подписать решение суда без какой-либо оговорки и вправе письменно изложить особое мнение. Особое мнение судьи должно быть изготовлено не позднее 5 суток со дня провозглашения приговора. Особое мнение судьи приобщается к судебному акту, которое оглашению в зале судебного заседания не подлежит и является открытым для ознакомления сторонами по делу.

Решение суда апелляционной инстанции состоит из трех частей, вводная и резолютивная части которого провозглашаются сразу по возвращению суда из совещательной комнаты. Вынесение мотивированного решения может быть отложено, но не более чем на 3 суток со дня окончания разбирательства дела. Об этом в обязательном порядке председательствующий объявляет сторонам. Резолютивная часть решения суда должна быть подписана всеми судьями и приобщена к делу. Ее цель - избежать различных искажений.

В течение семи суток со дня вынесения апелляционный приговор или определение направляется вместе с уголовным делом для исполнения в суд, постановивший приговор. Копия решения (выписка из его резолютивной части), в соответствии с которым осужденный подлежит освобождению из-под стражи или от отбывания наказания, незамедлительно направляется администрации места содержания под стражей либо администрации места отбывания наказания. Если осужденный участвует в заседании суда апелляционной инстанции, апелляционный приговор или определение в части освобождения осужденного из-под стражи или от отбывания наказания исполняются немедленно.

Приговор, определение суда апелляционной инстанции могут быть обжалованы в вышестоящий суд в кассационном порядке. Более того, законом не исключается повторное рассмотрение уголовного дела судом апелляционной инстанции. Это может иметь место, если апелляционная жалоба осужденного, его защитника или законного представителя, потерпевшего, его законного представителя или представителя либо апелляционное представление поступили тогда, когда уголовное дело в отношении этого осужденного уже было рассмотрено по апелляционной жалобе (представлению) другого участника уголовного судопроизводства.

В соответствии с пунктом 20 статьи 5 и статьи 19 УПК Кыргызской Республики, суд апелляционной инстанции вправе реагировать на нарушения прав и свобод граждан и другие нарушения закона, допущенные при производстве предварительного следствия или при рассмотрении уголовного дела нижестоящим судом, путем вынесения частных определений в адрес соответствующих организаций и должностных лиц. Суд апелляционной инстанции может также частным определением обратить внимание должностных лиц, производивших предварительное следствие, либо суда первой инстанции на такие нарушения, которые не влекут за собой отмену или изменение приговора. Однако суд

апелляционной инстанции не вправе устанавливать или считать доказанными факты, которые не нашли подтверждения в ходе судебного разбирательства, или выносить такое частное определение, которое по существу ставит под сомнение законность, обоснованность и справедливость оставленного без изменения приговора.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ.

1. В чем заключается сущность производства дел в суде апелляционной инстанции?
2. Кому принадлежит право на апелляционное обжалование судебных решений (субъекты обжалования)?
3. Судебные решения, подлежащие апелляционному обжалованию (объекты обжалования)?
4. Определите порядок апелляционного обжалования судебных решений?
5. Определите сроки апелляционного обжалования судебных решений?
6. Каковы особенности и сроки обжалования судебных актов, принимаемых следственным судьей?
7. Определите порядок рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции?
8. Определите сроки рассмотрения уголовного дела в суде апелляционной инстанции?
9. Назовите виды решений, принимаемых судом апелляционной инстанции?
10. Перечислите основания к отмене или изменению приговора суда первой инстанции?