

ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛУШАНИЕ

Термечиков Мирлан Арстанбекович
Судья Первомайского
районного суда г.Бишкек

2023г.

СОДЕРЖАНИЕ

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА	3
ЦЕЛИ МОДУЛЯ	3
ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ	3
ГЛАВА 1. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛУШАНИЕ: ПОНЯТИЕ, ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ	4
ГЛАВА 2. ОСНОВАНИЯ И СРОКИ ПРОВЕДЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛУШАНИЯ	6
ГЛАВА 3. ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛУШАНИЯ	6
ГЛАВА 4. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И РЕШЕНИЯ, ПРИНИМАЕМЫЕ СУДЬЕЙ НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ СЛУШАНИИ	8

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики (принята референдумом 11 апреля 2021 года)
2. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики
3. Уголовный кодекс Кыргызской Республики

ЦЕЛИ МОДУЛЯ

Обучение слушателей правильному применению норм уголовно-процессуального закона, регулирующих вопросы предварительного слушания

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ

По окончании курса обучения **слушатели смогут:**

- понять сущность и значение процессуального института «предварительное слушание»;
- знать основания и порядок проведения предварительного слушания;
- правильно применять уголовно-процессуальные нормы, регулирующие вопросы проведения предварительного слушания.

ГЛАВА 1. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛУШАНИЕ: ПОНЯТИЕ, ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ

Прежде чем уголовное дело попадет в стадию судебного разбирательства для его рассмотрения по существу, оно должно пройти определенную процедуру передачи от прокурора к суду, которую в теории уголовного процесса именуют преданием обвиняемого суду.

В УПК КР (в редакции от 28 октября 2021 года) эта процедура предусмотрена главой 39 и называется «Предание суду».

Так, в статье 277 УПК КР предусмотрены полномочия судьи по поступившему в суд делу. В частности, до начала судебного разбирательства судья по поступившему делу принимает одно из следующих решений:

- 1) о возвращении дела прокурору;
- 2) о направлении дела по подсудности;
- 3) о направлении дела в соответствующий суд или прокурору для соединения с другим делом;
- 4) о назначении предварительного слушания;
- 5) о назначении судебного заседания.

Решение по делу судья принимает **не позднее 5 суток с момента поступления уголовного дела в суд** в форме постановления, в котором должны быть указаны дата и место вынесения постановления; наименование суда, фамилия, имя и отчество судьи, вынесшего постановление; основания и сущность принятых решений.

Если с вопросами возвращения дела прокурору (ст.278 УПК), направлении дела по подсудности (272-276 УПК) и назначения судебного заседания (ст.280 УПК) в определенной степени все достаточно ясно, то с предварительным слушанием возникает много проблем теоритического и практического характера.

Современное предварительное слушание имеет особые (специальные) признаки, которые обуславливают место и роль в уголовном судопроизводстве. Именно поэтому до сих пор отсутствует единая позиция юристов во взглядах на определение предварительного слушания, которые рассматривают его как: особую форму предания суду; особый этап уголовного процесса; новую самостоятельную стадию уголовного процесса; особую форму судебного разбирательства по уголовным делам; как предстадию; как этап рассмотрения дела по существу; особую форму стадии подготовки дела к слушанию; форму подготовки дела к судебному разбирательству; самостоятельный институт подготовки и назначения судебного разбирательства; разновидность судебных заседаний при подготовке дела к рассмотрению в судах первой инстанции; самостоятельную часть судебного разбирательства в суде присяжных; или как новую форму судебного контроля.

Анализ нового УПК КР свидетельствует о том, что предварительное слушание, имеет в настоящее время специфическую юридическую природу. При этом предварительное слушание, как часть подготовки и назначения судебного разбирательства, являясь контрольным проверочным этапом по отношению к предшествующей деятельности органов досудебного производства, служит подготовительным действием по отношению к предстоящему судебному разбирательству.

Предварительное слушание – это усложненная форма подготовки дела к судебному заседанию, обусловленная специфическим кругом разрешаемых судьей вопросов, особенностями процедуры его проведения и видами решений, принимаемых судьей по итогам проведения предварительного слушания.

Тогда как упрощенная форма подготовки дела к судебному заседанию структурно представляет собой только два этапа: первый - ознакомления судьи с поступившими в суд материалами дела; второй - принятие судьей решения о назначении судебного заседания или предварительного слушания, о возвращении дела прокурору или о его направлении по подсудности, в том числе и для соединения с другим делом.

Основной целью проведения предварительного слушания в уголовном процессе является необходимость в судебном заседании с участием сторон на основе состязательности сторон, не предрешая судьей вопроса о виновности-невиновности обвиняемого, устранить выявленные препятствия, не позволяющие назначить судебное разбирательство (или принять меры по их устранению); устранить из дела недопустимые доказательства, как не имеющие юридической силы; обеспечить определенные законом права участников процесса.

Задачами предварительного слушания являются:

1) *обеспечение перспективы судебного разбирательства*: прекращение дела при наличии к тому оснований (ст. 287 УПК); приостановление производства по делу в силу возникшей ситуации, не позволяющей назначить судебное разбирательство (ст. 286 УПК); назначение судебного заседания (ст.280, 288 УПК);

2) *обеспечение качественной доказательственной базы для судебного разбирательства*, путем рассмотрения ходатайств об исключении недопустимых доказательств или приобщения к уголовному делу новых доказательств, представленных стороной защиты и/или обвинения (ч. 6 ст. 284, ст.285 УПК).

ГЛАВА 2. ОСНОВАНИЯ И СРОКИ ПРОВЕДЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛУШАНИЯ

Согласно статье 279 УПК предварительное слушание проводится:

- 1) по особо тяжким преступлениям;
- 2) при наличии ходатайства стороны об исключении недопустимых доказательств;
- 3) при наличии оснований для приостановления или прекращения дела;
- 4) при наличии ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном частью 2 статьи 296 УПК
- 5) для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей;
- 6) для решения вопроса о заявленных ходатайствах, об изменении меры пресечения, отводах судьи, о приостановлении или прекращении дела.

Поводами для назначения предварительного слушания являются ходатайства сторон по основаниям, указанным в *пунктах 2, 4, 5 и 6, а также инициатива судьи по пунктам 1 и 3 статьи 270 УПК.*

Стороны вправе заявить ходатайство о проведении предварительного слушания в течение 3 суток со дня поступления дела в суд.

Закон определяет обязанность суда заблаговременного вызова сторон в судебное заседание: уведомление о месте и времени проведения судебного заседания по предварительному слушанию должно быть направлено сторонам не менее чем *за 3 суток со дня его проведения.*

Предварительное слушание должно быть проведено *не позднее 10 суток с момента поступления дела в суд, а в исключительных случаях - не позднее 15 суток.*

Следует отметить, что указанные сроки предварительного слушания входят в сроки судебного разбирательства, предусмотренные статьей 283 УПК КР, поскольку они исчисляются со дня поступления дела в суд.

ГЛАВА 3. ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛУШАНИЯ

Предварительное слушание проводится судьей **в закрытом судебном заседании с участием сторон** (ст.284 УПК).

При этом допускается возможность проведения предварительного слушания в отсутствие некоторых своевременно извещенных участников

судебного заседания, в частности, обвиняемого при наличии его ходатайства о проведении предварительного слушания в его отсутствие.

По ходатайству одной из сторон предварительное слушание может быть проведено в отсутствие обвиняемого и в случае, если он находится вне пределов Кыргызской Республики и уклоняется от явки в суд.

Предварительное слушание может быть проведено в отсутствие обвиняемого и по ходатайству его адвоката (или законного представителя, если он несовершеннолетний).

Поскольку сроки проведения предварительного слушания строго ограничены, неявка других своевременно извещенных участников производства по делу также не препятствует проведению предварительного слушания.

Между тем, следует отметить, что участие прокурора на предварительном слушании является обязательным (ч.5 ст.284 УПК).

Открывая предварительное слушание, судья объявляет, по какому делу проводится слушание, проверяет явку сторон, устанавливает их личность, объявляет состав суда, разъясняет им права, в том числе право на отвод, и решает вопрос о проведении предварительного слушания в отсутствие неявившихся лиц.

Когда заработает институт присяжных заседателей, судья будет обязан разъяснить обвиняемому его право на рассмотрение дела с участием присяжных заседателей. Если обвиняемый изъявляет желание о рассмотрении дела с участием присяжных заседателей, то предварительное слушание будет проводиться в порядке, предусмотренном статьей 365-366 УПК КР.

На предварительном слушании вопрос о доказанности виновности обвиняемого не обсуждается, доказательства не исследуются.

В ходе предварительного слушания ведется протокол.

Ходатайство стороны защиты об истребовании дополнительных доказательств или предметов подлежит удовлетворению, если данные доказательства и предметы имеют значение для дела.

Судья информирует явившихся участников процесса о цели проведения предварительного слушания, заслушивает выступление каждого участника заседания и удаляется в отдельное помещение для принятия решения.

В ходе предварительного слушания действуют практически все общие условия судебного разбирательства, предусмотренные главой 41 УПК КР, за исключением действия принципа гласности. Поскольку часть 1 статьи 284 УПК КР обязывает судью проводить предварительное слушание **в закрытом судебном заседании**.

ГЛАВА 4. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И РЕШЕНИЯ, ПРИНИМАЕМЫЕ СУДЬЕЙ НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ СЛУШАНИИ

В соответствии с главами 38-40 УПК КР на предварительном слушании могут быть обсуждены и разрешены следующие вопросы и ходатайства:

- 1) вопросы направления уголовного дела по подсудности или для соединения, в случае установления оснований для этого в ходе предварительного слушания;
- 2) вопрос своевременности вручения копии обвинительного акта;
- 3) вопросы отводов судьи и других участников процесса в соответствии с требованиями УПК КР;
- 4) ходатайства о приостановлении или прекращении дела, при наличии к тому оснований, предусмотренных УПК КР;
- 5) ходатайства об исключении недопустимых доказательств;
- 6) ходатайства об истребовании дополнительных доказательств или предметов, при наличии ходатайства стороны защиты, если данные доказательства и предметы имеют значение для дела;
- 7) ходатайства об изменении меры пресечения;
- 8) вопрос назначения судебного заседания.

Кроме этого, на предварительном слушании может быть обсуждено ходатайство стороны о наложении ареста. Поскольку в части 17 статьи 121 УПК КР установлено положение, согласно которому если вопрос о наложении ареста на имущество обвиняемого возникает в суде, то решение об этом принимают судья, суд по ходатайству стороны **со дня принятия дела к производству** до окончания судебного разбирательства, если непринятие такой меры может затруднить или сделать невозможным исполнение приговора суда в части возмещения материального ущерба и (или) морального вреда.

При этом, как было отмечено выше, согласно части 7 статьи 284 УПК КР на предварительном слушании вопрос о доказанности виновности обвиняемых на предварительном слушании не обсуждается, доказательства не исследуются.

Вышеуказанные вопросы, которые на предварительном слушании являются исчерпывающими.

Так, **судья приостанавливает** производство по делу на предварительном слушании в случаях:

- 1) заболевания обвиняемого, удостоверенного медицинским заключением, препятствующего его участию в суде по ходатайству стороны защиты;
- 2) запроса суда в Конституционную палату Верховного суда о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению по данному уголовному делу.

О приостановлении производства по делу судья выносит постановление (ст.286 УПК КР).

Далее, судья выносит постановление **о прекращении производства по делу** на предварительном слушании на основании пунктов 7, 10-13 части 1 статьи 27 УПК КР, при условии отсутствия обстоятельств, установленных частью 4 статьи 27 этого же Кодекса.

То есть, производство по делу подлежит прекращению:

- при отказе потерпевшего от поддержания частного-публичного обвинения и (или) при достижении согласия обвиняемого с потерпевшим в соответствии с главой 58 УПК КР и в порядке, предусмотренном статьей 57 УК КР;

- в отношении умершего к моменту осуществления уголовного судопроизводства, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего или расследования дела в отношении других лиц;

- в связи с декриминализацией деяния;

- вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенное деяние;

- за истечением срока давности уголовного преследования.

Прекращение дела по последним трем основаниям не допускается, если обвиняемый возражает против этого. В этом случае производство по делу продолжается и завершается, при наличии к тому оснований, постановлением оправдательного приговора или обвинительного приговора с освобождением осужденного от отбывания наказания.

При этом следует иметь ввиду, что прекращение дела по основанию, указанному в пункте 13 части 1 статьи 27 УПК КР, не допускается:

- 1) по уголовным делам, возбужденным в соответствии с частью 2 статьи 155 УПК КР;

- 2) если лицо совершило преступление в составе организованной группы или преступной организации;

- 3) по уголовным делам, возбужденным в соответствии с частью 4 статьи 312 Уголовного кодекса.

Приняв решение о прекращении производства по делу, судья отменяет меру пресечения и меры по обеспечению возмещения материального ущерба и (или) морального вреда и конфискации имущества и разрешает вопрос о вещественных доказательствах. Копия постановления судьи о прекращении производства по делу направляется прокурору, а также вручается лицу, привлекавшемуся к уголовной ответственности, и потерпевшему.

Вопрос о прекращении производства по делу на предварительном слушании разрешается судьей в судебном заседании с участием прокурора, потерпевшего, обвиняемого, его законного представителя, защитника. Неявка кого-либо из участвующих в деле лиц не препятствует проведению судебного заседания.

Исходя из сущности института прекращения дела также следует отметить, что практически по всем основаниям для прекращения дела на предварительном слушании необходимо согласие обвиняемого (за исключением его смерти), следовательно, если на предварительном слушании стоит вопрос о прекращении дела, то **участие обвиняемого является обязательным**. Исключением может быть прекращение дела в связи с декриминализацией деяния, поскольку это основание входит к числу реабилитирующих оснований.

Согласно статье 285 УПК КР стороны вправе заявить ходатайство об исключении из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве, любого доказательства. В случае заявления ходатайства его копия передается другой стороне в день представления ходатайства в суд.

Ходатайство об исключении доказательства должно содержать:

- 1) доказательство, об исключении которого ходатайствует сторона;
- 2) основания для исключения доказательства, предусмотренные настоящим Кодексом;
- 3) обстоятельства, обосновывающие ходатайство.

В предварительном слушании судья вправе допросить свидетеля и приобщить к делу документ, указанный в ходатайстве.

При рассмотрении ходатайства об исключении доказательства, заявленного стороной защиты на том основании, что доказательство было получено с нарушением требований настоящего Кодекса, бремя доказывания опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежит на прокуроре. В остальных случаях бремя доказывания лежит на стороне, заявившей ходатайство.

Судья, оценив доводы сторон, выносит мотивированное решение об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении ходатайства об исключении доказательства.

Если суд принял решение об исключении доказательства, то данное доказательство теряет юридическую силу и не может быть положено в основу приговора или иного судебного решения, а также исследоваться и использоваться в ходе судебного разбирательства.

В постановлении указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

Если уголовное дело рассматривается судом с участием присяжных заседателей, то стороны либо иные участники судебного заседания не вправе сообщать присяжным заседателям о существовании доказательства, исключенного по решению суда.

В статье 288 УПК КР закреплены виды решений, принимаемых судьей на предварительном слушании, в частности, по результатам предварительного слушания судья принимает одно из следующих решений:

- 1) о приостановлении производства по делу;
- 2) о прекращении производства по делу;
- 3) о назначении судебного заседания;
- 4) о направлении уголовного дела по подсудности в случае установления оснований для этого в ходе предварительного слушания.

В данном перечне нет решения о направлении дела **для соединения** в соответствующий суд или прокурору, однако этот вопрос может быть обсужден и в ходе предварительного слушания, следовательно, по итогам предварительного слушания судья вправе вынести об этом постановление.

Все решения судьи выносятся в виде мотивированного постановления, в том числе и по заявленным ходатайствам об исключении доказательств, об изменении меры пресечения, отводах.

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 может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение 3 суток.

Иные решения, принятые по результатам предварительного слушания, обжалованию не подлежат. Например, для соединения дел в одно производство, об отводах, о мерах пресечения (изменение, отмена, применение) и др.

Подобный вывод основан на том, что предварительное слушание, имеет специфическую юридическую природу. Оно, как часть подготовки и назначения судебного разбирательства, являясь контрольным проверочным этапом по отношению к предшествующей деятельности органов досудебного производства, служит подготовительным действием по отношению к предстоящему судебному разбирательству.

Именно поэтому предварительное слушание предусмотрено в отдельной главе 40 УПК КР, как отдельный уголовно-процессуальный институт, и именно поэтому там закреплен отдельный порядок проведения предварительного слушания и строго ограниченные виды решений, принимаемых судьей на предварительном слушании, а также специальный порядок их обжалования.

К числу актуальных вопросов может быть вопрос и о возвращении дела прокурору на этапе предварительного слушания.

Это связано с тем, что одной из целей и природы предварительного слушания является устранения препятствий для назначения судебного заседания.

Между тем, в соответствии с частью 1 статьи 278 УПК КР судья **возвращает дело прокурору в целях устранения препятствий для назначения судебного заседания** в случаях, если:

- 1) обвинительный акт составлен с нарушением требований настоящего Кодекса;
- 2) личность обвиняемого не установлена;
- 3) копия обвинительного акта не была вручена обвиняемому;
- 4) органами досудебного производства не приняты меры по обеспечению возмещения материального ущерба и (или) морального вреда и возможной конфискации имущества, предусмотренные частью 4 статьи 256 и пунктом 7 статьи 261 УПК КР.

Указанные пробелы следствия могут быть установлены и в ходе предварительного слушания, и они служат существенным препятствием для назначения судебного заседания. Следовательно, по итогам предварительного слушания возвращение дела прокурору по вышеуказанным основаниям является целесообразным, за исключением случая, когда копия обвинительного акта не была вручена обвиняемому, поскольку этот пробел может быть восполнен прокурором в самом предварительном слушании.

В настоящее время УПК КР не предусматривает возвращение дела прокурору по вышеуказанным основаниям на этапе предварительного слушания. Однако, выражаем надежду, что в будущем Пленум Верховного суда КР даст свои разъяснения по этому вопросу.