

УДК 343.3

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ ПОЛОЖЕНИЙ, ПРЕДУСМОТРЕННЫХ СТ. 309 УК РФ Some Issues of Application of Article 309 of the Russian Federation Criminal Code

А. В. Кузнецов – научный сотрудник филиала Всероссийского научно-исследовательского института МВД России по Западной Сибири, кандидат юридических наук

A. V. Kuznetsov – Researcher at the Institute of the Russian Interior Ministry branch in West Siberia, PhD

Аннотация. Автор рассматривает вопросы, связанные с особенностями оптимизации реализации положений, предусмотренных ст. 309 УК РФ.

The author considers ways to optimize application of article 309 of Russian Federation Criminal Code.

Ключевые слова: принуждение, показания, переводчик, специалист.

Enforcement, evidence, translator, specialist.

Преступления, предусмотренные ст. 309 Уголовного кодекса Российской Федерации, обладают значительной степенью латентности. Об этом говорит и правоприменительная практика. Так, по данным Следственного управления при Управлении МВД России по Омской области, за период 2009–2010 гг. по ст. 309 УК РФ возбуждено четыре уголовных дела. Лишь два из них направлены с обвинительным заключением в суд, а остальные не раскрыты. Полагаем, что подобная ситуация наблюдается и в других субъектах Российской Федерации, вследствие чего ни ведомственные отчеты о состоянии преступности, ни отчеты Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации отдельной позиции о количестве преступлений, предусмотренных ст. 309 УК РФ, не предусматривают.

Считаем, что успехом доказывания обстоятельств дела о подкупе или принуждении, предусмотренных ст. 309 УК РФ, субъектов уголовного процесса является своевременность выявления следователем подобного факта или обращения потерпевшего с заявлением, а также незамедлительное и обоснованное возбуждение уголовного дела. Своевременное возбуждение уголовного дела позволит оперативно и полно собрать доказательственную базу, так как дела о подкупах и принуждениях участников уголовного процесса зачастую раскрываются на первоначальном этапе расследования.

Однако для возбуждения уголовного дела необходимы повод и достаточные основания. В соответствии с ч. 1 ст. 140 УПК РФ поводами для возбуждения уголовного дела по ст. 309 УК РФ могут быть заявление свидетеля, потерпевшего, эксперта, переводчика; сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное, например, от оперативных сотрудников ОВД, из средств массовой информации и т. п.; материалы уголовного дела, находящегося у следователя в производстве по иному преступлению, где соответствующее лицо является свидетелем, потерпевшим, экспертом, переводчиком.

В соответствии с требованиями приказа МВД России от 21 марта 2007 г. № 281 при получении информации о подкупе или принуждении следователь должен принять заявление от потерпевшего, зарегистрировать его в установленном порядке и в этот же день направить поручение в оперативное подразделение (как правило, осуществляющее оперативное сопровождение по расследуемому уголовному делу) о проведении предварительной проверки реальности угроз убийства лица, насилия над ним, уничтожения или повреждения его имущества в связи с участием в уголовном судопроизводстве. Оперативное подразделение в течение суток обязано провести проверку и дать ответ следователю о том, является ли угроза реальной.

Кроме того, необходимо незамедлительно ставить в известность Центр по обеспечению

безопасности лиц, подлежащих государственной защите Управления МВД России по Омской области, для планирования согласованных мероприятий по документированию преступной деятельности лиц, оказывающих давление на участников уголовного процесса, как на стадии предварительной проверки, так и после возбуждения уголовного дела. В течение 3 суток с момента получения заявления следователь принимает решение о вынесении постановления о применении либо об отказе в применении мер безопасности (ответственность за принятое решение несет должностное лицо, вынесшее постановление)¹. Одновременно следователем решается вопрос о возбуждении уголовного дела по ст. 309 УК РФ.

Для принятия решения по полученным материалам законодатель предоставляет следователю время, в течение которого могут проводиться проверочные действия, направленные на подтверждение или неподтверждение предположений следователя о наличии признаков преступления.

Полагаем, что необходимо также использовать следующие средства предварительной проверки информации о преступлении, предусмотренном ст. 309 УК РФ:

1. В соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом:

- осмотр места происшествия (ч. 2 ст. 176);
- освидетельствование (ч. 1 ст. 179);
- требования, поручения, запросы (ч. 4 ст. 21, ч. 2 ст. 144);
- принятие представленных потерпевшим, свидетелем, экспертом, переводчиком предметов и документов (ч. 2 и 3 ст. 86).

2. Согласно иным федеральным законам, регламентирующим права должностных лиц и государственных органов, уполномоченных производить проверку сообщений о преступлениях (ст. 12 Федерального закона «О полиции», ст. 6 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», ст. 22 Федерального закона «О прокуратуре»):

- получение объяснений (опрос), исследование предметов и документов, досмотр, наблюдение, аудиовидеозапись и др.

3. Предусмотренные ведомственными нормативными правовыми актами:

- проведение исследований веществ и объектов²;
- проведение исследований изъятого вещества для установления принадлежности к наркотикам³.

Для положительного решения вопроса о возбуждении уголовного дела не требуется достоверного установления факта преступления и исследования его в полном объеме. В материалах, служащих основанием к возбуждению уголовного дела, могут отсутствовать исчерпывающие данные обо всех признаках преступления (субъективных – формах вины, целях, мотивах и др.). Однако налицо должны быть достоверные данные об объективных признаках (данные о наличии реальной угрозы убийства лица, насилия над ним, уничтожения или повреждения имущества, подкупа в связи с участием в уголовном судопроизводстве).

Особенностью практического применения ст. 309 УК РФ является то, что возбуждение уголовного преследования по данному составу преступления является дополнительным и возможно лишь при совершении основного преступления, то есть оконченном деянии, содержащем все признаки состава преступления, предусмотренного УК, поскольку под преступлением понимается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания (ст. 14 УК РФ).

Необходимо отметить, что для правоприменителя может являться затруднительным процесс выявления, доказывания неправильного перевода или ложного заключения эксперта.

Выявить подобную ситуацию возможно:

- а) оперативно-розыскным путем:
 - когда в ходе реализации оперативно-розыскных мероприятий становится известно о факте подкупа или принуждения эксперта;
 - когда наблюдаются явные противоречия доказательственной базы по уголовному делу (в том числе количественной и качественной характери-

¹ См.: *О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства* : федер. закон от 20 авг. 2004 г. № 119-ФЗ. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

² См.: *О повышении эффективности экспертно-криминалистического обеспечения деятельности органов внутренних дел Российской Федерации* : приказ МВД России от 1 июня 1993 г. № 261. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

³ См.: *Инструкция о порядке изъятия и незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров...* : утв. приказом МВД России, Минюста России, Минздрава России, Минэкономики России, ГТК России, ФСБ России и ФПС России от 9 нояб. 1999 г. № 840, 320, 388, 472, 726, 530, 585. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

стике вещества, предметов и т. д., направляемых на экспертизу; наличие в материалах предварительной проверки данных об освидетельствовании лица) с результатами экспертизы;

б) в рамках следственных действий (полагаем, что наиболее оптимально выявить неправильный перевод в рамках очной ставки, когда сравниваются, например, показания двух свидетелей, один из которых иностранец):

– когда первоначальный перевод разнится (противоречит) с последующим;

– когда результаты перевода противоречат основной массе доказательств по делу.

В настоящее время, при наличии к тому достаточных оснований, неправильный перевод или ложное заключение эксперта с точки зрения уголовно-процессуального закона можно доказать посредством проведения дополнительных экспертиз⁴. Однако следователю, дознавателю надлежит знать и помнить, кто и при каких условиях может выступать переводчиком либо экспертом. Компетентность лиц и незаинтересованность их в деле – залог объективности при получении доказательств.

В качестве эксперта может быть назначено любое компетентное в определенной сфере знаний лицо, не заинтересованное в исходе дела. Лицо не может принимать участие в уголовном судопроизводстве в качестве эксперта, если:

– имеются обстоятельства, указанные в ст. 61 УПК РФ;

– оно находится в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей;

– обнаруживается его некомпетентность (ст. 70 УПК РФ). При наличии указанных обстоятельств лицо, привлекаемое в качестве эксперта, должно устраниваться, как указано в ч. 1 ст. 62 УПК РФ, от участия в производстве по уголовному делу. Отвод эксперту может быть заявлен участниками уголовного судопроизводства (ч. 2 ст. 62 УПК РФ).

УПК РФ возлагает на эксперта и определенные обязанности. Он, в частности, помимо уже отмеченных выше, не вправе давать заведомо ложное заключение, уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования. Нарушение указанных запретов влечет уголовно-правовые последствия (ст. 307 и ст. 310 УК РФ).

Переводчик в соответствии с законом определяется как лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных УПК РФ, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода (ч. 1 ст. 59 УПК РФ).

Лицо, назначенное переводчиком в соответствии с ч. 2 ст. 59 УПК РФ, является участником уголовного процесса, наделенным соответствующими его роли процессуальными правами и обязанностями. Прежде чем назначить переводчика (путем вынесения постановления, определения), дознаватель, следователь, судья, суд должны убедиться в том, что назначаемое лицо владеет языком, знание которого необходимо для перевода, а также выяснить, нет ли обстоятельств, дающих основание считать, что лицо, назначенное переводчиком, прямо или косвенно заинтересовано в исходе дела, нет ли иных данных, устранивающих переводчика от участия в деле (ст. 69 УПК РФ).

Разъяснение положений ч. 3–5 ст. 59 УПК РФ, устанавливающих права, обязанности и ответственность переводчика, производится до начала исполнения лицом функций переводчика при производстве по делу (ч. 5 ст. 164, ч. 2 ст. 169, ст. 263 УПК РФ).

Переводчик не вправе осуществлять заведомо неправильный перевод, разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в качестве переводчика, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, предусмотренном ст. 161 УПК РФ; уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд.

Кроме того, проверить перевод или заключение эксперта можно с помощью специалиста, предоставив ему, например, аудиозапись перевода или необходимую информацию для оценки правильности заключения.

Специалист – это лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в установленном порядке для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, постановки вопросов эксперту, а также разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональ-

⁴ Считаем целесообразным по делам, где участвует переводчик, использовать по каждому следственному действию аудио- либо видеозапись.

ную компетенцию (ч. 1 ст. 58 УПК РФ). Специалист, как и эксперт, должен быть не заинтересован в исходе дела. Поэтому до начала следственного или иного процессуального действия следователь (дознатель) должен не только удостовериться в его компетенции, но и выяснить его отношение к подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему. Специалисту может быть заявлен отвод по тем же основаниям, что и эксперту (ст. 70 УПК РФ). Специалист исследования не проводит, а его заключение (ч. 3 ст. 80 УПК РФ) – это суждение по поставленным перед ним вопросам, которое является самостоятельным видом доказательства (п. 3 ч. 2 ст. 74 УПК РФ).

Специалист привлекается к участию по решению следователя, суда, а также по инициативе сторон. Вызов специалиста и порядок его участия в расследовании и судебном разбирательстве уголовного дела определяются ст.ст. 168, 270 УПК РФ.

Специалист вправе:

- отказаться от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает соответствующими специальными знаниями;
- с разрешения дознавателя, следователя и суда задавать вопросы участникам следственного действия;
- знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимал участие, и делать подлежащие занесению в протокол заявления и замечания;
- приносить жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя и суда, огра-

ничающие его права. Специалист не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд, а также разглашать данные предварительного расследования, ставшие известными ему в связи с участием в уголовном деле в качестве специалиста, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, предусмотренном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования специалист несет ответственность по ст. 310 УК РФ.

Некоторые вышеперечисленные способы выявления дачи ложных показаний по уголовному делу свидетелем, потерпевшим также могут быть применимы. Как показывает практика, воздействие на них обладает низкой степенью латентности, нежели на эксперта или переводчика. Это объясняется, прежде всего, тем, что свидетеля или потерпевшего зачастую насильственно принуждают дать ложные показания, а эксперта, специалиста в основном подкупают⁵. Поэтому свидетель или потерпевший предпочитает обратиться по данному поводу к следователю, дознавателю, оперативным сотрудникам ОВД.

Полагаем в некоторых случаях с целью более полного и качественного сбора доказательств по признакам преступления, предусмотренного ст. 309 УК РФ, целесообразным часть следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий проводить в рамках уголовного дела, по которому и воздействуют на лицо для изменения или дачи ложных показаний.

⁵ Уголовное дело № 114132, возбужденное 15 февр. 2010 г. отделом РБ и ДОПС СЧ по РОПД при УВД по Омской обл. по ч. 3 ст. 309 УК РФ ; Уголовное дело № 603261, возбужденное 10 марта 2010 г. отделом РБ и ДОПС СЧ по РОПД при УВД по Омской обл. по ч. 3 ст. 309 УК РФ ; Уголовное дело № 68328, возбужденное 13 июля 2009 г. СО при ОВД по Нижнеилимскому р-ну Иркутской обл. по ст. 158 ч. 2 п. «в», ст. 309 ч. 4 УК РФ.