

П68

Правотворчество и правоприменение как фактор эффективного развития современных экономических систем : сб. науч. ст. / ГрГУ им. Я. Купалы ; редкол.: С. Е. Чебуранова (гл. ред.) [и др.]. – Гродно : ГрГУ, 2016. – 407 с.

ISBN 978-985-515-973-6

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ АДВОКАТА ПРИ ЯВКЕ С ПОВИННОЙ

Анализируются вопросы юридической помощи адвоката при явке с повинной. Явка с повинной – полезная активность правонарушителя – предполагает применение норм уголовного и уголовно-процессуального права. Явка с повинной влечет освобождение лица от уголовной ответственности либо является обстоятельством, смягчающим ответственность. Явка с повинной может быть осуществлена как в присутствии адвоката, так и в его отсутствие. Оформление явки с повинной в присутствии адвоката является дополнительной гарантией реализации прав и законных интересов лица.

Явка с повинной – межотраслевой институт уголовного и уголовно-процессуального права, который предполагает согласованное применение норм как Уголовного кодекса Республики Беларусь 1999 г. (далее – УК) [1], так и Уголовно-процессуального кодекса Республики Беларусь 1999 г. (далее – УПК) [2]. Изолированное же их использование не имеет смысла, поскольку явка с повинной как само по себе событие не будет иметь значения, присущего ее природе.

Явка с повинной представляет собой действие, в котором проявляется полезная активность правонарушителя не только в своих собственных интересах, но и в интересах общества в целом и которое способствует раскрытию множества преступлений, расширяет возможности применения досудебного

соглашения о сотрудничестве, сокращенного судебного разбирательства, медиации при ее наличии в законодательстве, что приводит не только к сокращению затрат на функционирование органов уголовной юстиции, но и к повышению эффективности всей правоохранительной системы.

Основным условием признания явки с повинной в уголовно-процессуальном значении является либо неосведомленность органов, ведущих производство по уголовному делу, о совершенном или готовящемся преступлении, либо уголовное дело возбуждено, проводятся следственные и иные процессуальные действия, но виновный в общественно опасном деянии не известен.

Сущность явки с повинной состоит в том, что лицо или группа лиц является лично в орган дознания к лицу, производящему дознание (дознавателю), следователю, прокурору с тем, чтобы сообщить о преступлении и о своем участии в нем. Необходимо, чтобы такое сообщение исходило от конкретного лица, было официальным и добровольным. Если явившийся с повинной сообщает о совершении преступления совместно с другими лицами, то он предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос. Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменной, так и в устной форме. Устное заявление заносится в протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление. Протокол подписывается явившимся с повинной и должностным лицом, принявшим заявление (ст. 169 УПК). Разглашение самого факта явки с повинной не допускается.

Необходимо различать явку с повинной до начала уголовного процесса и когда уже ведется уголовно-процессуальная деятельность. Особенно ценна явка с повинной в первом случае, поскольку ускоряет процесс установления обстоятельств, подлежащих доказыванию. В свою очередь в уголовном процессе явка с повинной является не только поводом к возбуждению уголовного дела, но и при определенных условиях может привести к отказу в возбуждении уголовного дела, его прекращению, направлению материалов по подследственности, возбуждению уголовного дела по новому обвинению или в отношении нового лица, возобновлению приостановленного производства по уголовному делу либо считавшегося оконченным, а также проверке, изменению, приостановлению исполнения и отмены решений, принятых ранее. Явку с повинной суд учитывает при решении вопроса о применении срока давности, в том числе в отношении преступлений, за которые может быть назначена смертная казнь или пожизненное заключение (ст. 84 УК).

В юридической практике наиболее часто встречаются следующие виды явки с повинной: 1) не было известно о преступлении и лице, его совершившем; 2) известно о преступлении, но неизвестно, кто его совершил; 3) известно о преступлении и о лице, его совершившем, но неизвестно его местопребывание; 4) явившийся с повинной признался в совершении менее опасного преступления с целью скрыть более опасное; 5) не было известно, что преступление совершено другим лицом, а не тем, которое подозревалось; 6) ложная явка с повинной, когда на самом деле лицо не участвовало в преступлении; 7) явка с повинной, которая привела к недоказанности участия явившегося в преступлении; 8) явка с повинной, результатом которой является возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Основополагающее значение явки с повинной заложено в УК, правовые предписания которого предполагают дифференцированные последствия в

зависимости прежде всего от тяжести совершенного преступления. Так, явка с повинной может привести к освобождению от уголовной ответственности при условии, если лицо: 1) впервые совершило преступление, не представляющее большой общественной опасности, или менее тяжкое преступление; 2) активно способствовало выявлению преступления; 3) возместило причиненный ущерб либо уплатило доход, полученный преступным путем, либо иным образом загладило нанесенный преступлением вред (ч. 1 ст. 88 УК). Освобождение от уголовной ответственности лица, совершившего преступление иной категории, допускается согласно ст. 88¹ УК, если лицо совершенным преступлением причинило ущерб государственной собственности или имуществу юридического лица, доля в уставном фонде которого принадлежит государству, либо нанесло существенный вред государственным или общественным интересам, но не сопряженный с посягательством на жизнь или здоровье человека, при условии добровольного возмещения причиненного ущерба (вреда), уплаты дохода, полученного преступным путем. Кроме того, особенная часть УК специально предусматривает случаи освобождения лица от уголовной ответственности как последствие явки с повинной.

Итак, для освобождения от уголовной ответственности лица, явившегося с повинной, необходимо соблюсти ряд условий, связанных с имущественной реституцией, и, конечно, признать сам факт явки с повинной. Если нет оснований для освобождения от уголовной ответственности явившегося с повинной лица, то применяется п. 1 ч. 1 ст. 63 УК «Обстоятельства, смягчающие ответственность», где отмечается, что явка с повинной служит фактором, влекущим смягчение участи виновного в преступлении лица. Остановимся на данном вопросе более подробно.

В качестве смягчающего уголовную ответственность обстоятельства явка с повинной может быть учтена, если лицо призналось в преступлении, в том числе и после его задержания по подозрению в совершении преступления, а также в случае, если сообщение о преступлении было сделано задержанным лицом, которому не было известно, что правоохранительные органы располагают сведениями об его участии в преступлении. Главное в том, что в уголовном деле нет информации о его причастности к преступлению. Вместе с тем если лицо в ходе проверки сообщения о совершенном преступлении лишь подтверждает, что совершило преступление, то такие его действия нельзя признать явкой с повинной.

При наличии в материалах уголовного дела сведений о явке с повинной суд должен аргументировать, почему он признал либо отверг явку с повинной смягчающим уголовную ответственность обстоятельством. Если в сообщении о явке с повинной не столь детально изложены обстоятельства совершенного преступления по сравнению с тем, как в последующем установлено органами, ведущими уголовный процесс, то такого рода явка с повинной не исключает признания ее в качестве смягчающего обстоятельства. О факте явки с повинной следует указать в обвинительном акте, направляемом в суд.

Явка с повинной может быть сделана как в присутствии адвоката (производство по данному уголовному делу еще не осуществляется), так и в отсутствие защитника, когда явка с повинной происходит во время ведения уголовного процесса, при условии, что в материалах уголовного дела отсутствуют доказательства, подтверждающие причастность лица к совершению преступления.

После составления документа о явке с повинной необходимо уже на первоначальном этапе расследования проводить необходимые следственные и иные процессуальные действия, направленные на установление обстоятельств преступления и лиц, его совершивших, чтобы упредить возможность отказа лица от явки с повинной либо выработки защитником линии поведения, направленной на отказ от заявления о явке с повинной. В любом случае мотивы явки с повинной должны быть проверены в процессе расследования уголовного дела.

Явка с повинной относится к категории поводов к возбуждению уголовного дела и не упоминается среди источников доказательств. Однако в юридической практике заявление о явке с повинной рассматривается в качестве «иногo документа». Принятие заявления о явке с повинной органом уголовного преследования – процессуальное действие, направленное на получение доказательств. Согласно УПК защитник (адвокат) участвует в деле с момента начала осуществления мер процессуального принуждения или процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления. В связи с тем, что такие действия направлены на выявление уличающих лицо фактов и обстоятельств, ему должна быть предоставлена возможность оказания юридической помощи адвокатом.

В содержании протокола о явке с повинной или заявлении лица о явке с повинной, как правило, имеется запись о том, что признание лица в совершении преступления сделано добровольно, без оказания на него психического или физического насилия. Однако не исключены случаи принудительного склонения лица к явке с повинной. Возможна также правовая неосведомленность лица, когда оно ошибочно воспринимает свои действия как преступление, которые таковыми на самом деле не являются.

Ввиду того, что явка с повинной влечет существенные для лица последствия, ее процессуальное оформление должно быть осуществлено в присутствии адвоката, иначе информацию о преступлении, содержащуюся в заявлении лица о явке с повинной или в протоколе о явке с повинной, следует расценивать как недопустимое доказательство.

Список литературы

1. Уголовный кодекс Республики Беларусь : 9 июля 1999 г. от № 275-3 : принят Палатой представителей 2 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 15 июля 2015 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь : 16 июля 1999 г. № 295-3 : принят Палатой представителей 24 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 15 июля 2015 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.

Voluntary surrender is a useful activity of the offender. It presupposes application of criminal law and criminal procedure law rules. Voluntary surrender can lead to a person's exemption from criminal liability or can be a mitigating circumstance. Voluntary surrender can take place both in presence of an advocate and in his absence. The registration of voluntary surrender in presence of an advocate is an additional guarantee of the realization of a person's rights and legal interests.

Бибилlo Валентина Николаевна, профессор кафедры уголовного процесса и прокурорского надзора Белорусского государственного университета, доктор юридических наук, профессор.