НЕЗАКОННЫЕ ЗАДЕРЖАНИЕ ИЛИ ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПОД СТРАЖУ, в уголовном праве *преступление против правосудия*, которое выражается в заведомо незаконных задержании или заключении под стражу либо содержании под стражей (ст. 397 УК). Общественная опасность Н. з. или з. под с. заключается в том, что лишение личной свободы человека уполномоченным должностным лицом с нарушением установленных действующим законодательством требований является грубейшим нарушением ст. 25 Конституции Республики Беларусь, гарантирующей неприкосновенность личности. Основания и порядок задержания как меры процессуального принуждения и применения меры пресечения в виде заключения под стражу предусмотрены УПК. Места содержания лиц, задержанных в соответствии с УПК, порядок их содержания под стражей, а также основания и порядок освобождения из-под стражи регламентируются Законом Республики Беларусь от 16 июня 2003 «О порядке и условиях содержания лиц под стражей».

Н. з. или з. под с. характеризуется действием, которое выражается в незаконном лишении человека личной свободы. В ст. 397 УК называются 3 альтернативных варианта незаконного лишения личной свободы: незаконное задержание, незаконное заключение под стражу, незаконное содержание под стражей. Задержание будет незаконным, если оно произведено при отсутствии оснований и условий, предусмотренных ст. 107, 108, 110 – 114 УПК (задержание осуществлено при отсутствии постановления органа уголовного преследования или постановления (определения) суда; задержание без составления протокола и др.). Незаконное заключение под стражу представляет собой применение в отношении подозреваемого или обвиняемого самой строгой меры пресечения при отсутствии оснований и условий, предусмотренных ст. 117, 119, 126 УПК (например, заключение под стражу без санкции прокурора). Незаконное содержание под стражей – нахождение лица, правомерно подвергнутого заключению под стражу, в месте содержания под стражей при наличии оснований, отменяющих дальнейшее использование данной меры пресечения. Содержание под стражей будет незаконным, когда лицо удерживается в месте содержания под стражей при наличии постановления (определения) об изменении или отмене данной меры пресечения, когда истёк срок содержания под стражей, установленный ст. 127 УПК, и отсутствует постановление (определение) о продлении срока содержания лица под стражей, когда по обстоятельствам уголовного дела явно отпала необходимость в использовании этой меры пресечения и уполномоченное лицо сознательно не принимает решения об освобождении лица из-под стражи или замене меры пресечения (например, после изменения предъявленного обвинения лицу, заключённому под стражу, по новому обвинению вменяется преступление, не представляющее большой общественной опасности, и иных оснований для содержания под стражей нет).

Н. з. или з. под с. является длящимся преступлением и фактически будет оконченным с момента задержания лица, либо заключения его под стражу, либо с момента, когда отпали основания для дальнейшего содержания его под стражей. Н. з. или з. под с. может быть совершено только с прямым умыслом. Субъектами данного преступления являются должностные лица органов уголовного преследования (лицо, производящее дознание, начальник органа дознания, следователь, начальник следственного подразделения, прокурор); руководитель администрации места содержания под стражей или лицо, исполняющее его обязанности (при незаконном содержании под стражей); судья (при незаконном заключении под стражу либо незаконном содержании под стражей); должностное лицо, ведущее административный процесс, осуществившее задержание в порядке подготовки дела об административном правонарушении к рассмотрению в суде. В ч. 2 ст. 397 УК предусмотрена повышенная ответственность за те же действия, повлёкшие тяжкие последствия. К тяжким последствиям следует относить длительное содержание потерпевшего под стражей, самоубийство потерпевшего, возникновение у него психического или иного тяжёлого заболевания и т. д. *В.В. Марчук*