

ПРОЦЕДУРА РАССМОТРЕНИЯ СУДЕБНЫМИ ИНСТАНЦИЯМИ ЖАЛОБ НА ОТКАЗ НАЧАТЬ УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ

**Сосна Борис - доктор права, и.о. профессора Европейского университета
Молдовы**

Валкан Владимир - доктор (Honores causa)

В статье освещается порядок обращения с жалобами и доносами в органы уголовного преследования, порядок обжалования постановлений органов уголовного преследования об отказе вынести резолюцию о начале уголовного преследования, в том числе в судебные инстанции. Рассмотрения судебными инстанциями жалоб на отказ начать уголовное преследование является очень важным аспектом в защите граждан, так как такой отказ препятствует возможности лицу, чьи права нарушены, эффективно защитить их.

Актуальность темы обусловлена противоречивостью норм Уголовно-процессуального кодекса РМ, регулирующих порядок рассмотрения жалоб на отказы органов уголовного преследования начать уголовное преследование.

Эта статья была подготовлена Институтом демократии (Молдова). Данная статья финансируется Европейским Союзом в рамках EIDHR. Мнения, выраженные в статье, не обязательно отражают точку зрения Европейского Союза.

Ключевые слова: жалоба, петиция, донос, анонимный донос, орган уголовного преследования, офицер уголовного преследования, исполнитель деяния, мотивированное постановление, пытки.

Articolul analizează procedura de adresare a reclamațiilor și denunțurilor către organelor de urmărire penală, inclusiv în instanțele de judecată, procedura de contestație a deciziilor autorităților de urmărire penală ce refuză să facă o rezoluție pentru începerea urmăririi penale. Examinarea de către instanțe a plângerilor privind refuzul de a iniția urmărirea penală reprezintă un aspect foarte important în protecția cetățenilor, deoarece acest refuz împiedică persoana a cărei drepturi sunt încălcate să le protejeze efectiv.

Actualitatea subiectului este dictată de neconcordanța normelor Codului de procedură penală al Republicii Moldova, ce reglementează procedura de soluționare a plângerilor împotriva autorităților de urmărire penală care au refuzat să deschidă o urmărire penală.

Acest articol a fost pregătit de Institutul pentru Democrație (Moldova). Acest articol este finanțat de Uniunea Europeană în cadrul EIDHR. Părerile expuse în acest articol nu prezintă neapărat și parerea Uniunii Europene.

Cuvinte cheie: plângere, petiție, denunțare, denunțare anonimă, autoritate de urmărire penală, ofițer de urmărire penală, executor al faptei, decizie motivată, torturi.

The article highlights the procedure for handling complaints and denunciations to criminal prosecution authorities, the procedure for appealing the decisions of the criminal investigation bodies on refusal to issue a resolution on the initiation of criminal prosecution, including to judicial instances. Consideration by courts of complaints of refusal to initiate criminal prosecution is a very important aspect in the protection of citizens, since such refusal prevents the person whose rights are violated to effectively protect them.

The relevance of the topic is conditioned by the contradictory nature of the norms of the Criminal Procedure Code of the Republic of Moldova regulating the procedure for considering complaints about the refusals of the criminal prosecution authorities to initiate criminal prosecution.

This article was prepared by the Institute for Democracy (Moldova). This article is funded by the European Union (European Instrument for Democracy and Human Rights). Opinions expressed in the article do not necessarily represent those of the European Union.

Key-words: complaint, petition, denunciation, anonymous denunciation, criminal prosecution authority, criminal prosecution officer, executor, motivated decision, torture.

Изложение основного материала. Рассмотрения судебными инстанциями жалоб на отказ начать уголовное преследование является очень важным аспектом в защите граждан, в том числе от применения пыток, так как такой отказ препятствует возможности лицу, чьи права нарушены, эффективно защитить их.

Уголовное преследование осуществляется в соответствии с Разделом I Уголовное преследование. Особенной части Уголовно – процессуального кодекса Республики Молдова (далее - УПК РМ) № 122-XV от 14.03.2003 года [1].

Согласно ст. 252 УПК РМ предметом уголовного преследования является сбор необходимых доказательств о наличии преступления, идентификации исполнителя деяния для определения наличия основания направления или ненаправления уголовного дела в суд в соответствии с законом и установления ответственности, которую должен понести исполнитель деяния.

Уголовное преследование осуществляется прокурором и органами, указанными в ст. 253 УПК РМ, т.е. прокурором и органами, созданными в соответствии с законом в составе:

- 1) Министерства внутренних дел;
- 2) Таможенной службы;
- 3) Национального центра по борьбе с коррупцией.

От имени органов уголовного преследования выступают офицеры по уголовному преследованию, специально назначенными в составе органов уголовного преследования, подчиняющимися руководителю соответствующего органа.

Статус офицера по уголовному преследованию устанавливается законом.

Согласно части (1) ст. 262 УПК РМ орган уголовного преследования может быть осведомлен о совершенном или готовящемся к совершению преступлении, предусмотренном Уголовным кодексом, посредством:

- 1) жалобы;
- 2) доноса;
- 3) явки с повинной;

4) выявления непосредственно органом уголовного преследования или прокурором обоснованного подозрения в совершении преступления.

Легальное определение понятий «жалоба» и «донос» содержится в частях (1) и (2) ст. 263 УПК РМ, согласно которым жалобой является осведомление, осуществленное физическим или юридическим лицом, которому причинен ущерб преступлением, а доносом является осведомление, осуществленное физическим или юридическим лицом о совершенном преступлении.

Согласно части (3) ст. 263 УПК РМ жалоба или, в зависимости от обстоятельств, донос должны содержать: фамилию, имя, статус и место жительства заявителя, описание деяния, являющегося предметом жалобы или доноса, указание исполнителя деяния, если он известен, и средства доказывания.

Согласно части (8) ст. 263 УПК РМ анонимные доносы и жалобы не могут служить основанием для начала уголовного преследования, однако после проведенного на их основе контроля орган уголовного преследования может по своей инициативе начать уголовное преследование.

Обязанность органов уголовного преследования получить и рассматривать жалобы и доносы установлена ст. 265 УПК РМ.

Согласно части (1) ст. 265 УПК РМ орган уголовного преследования обязан принимать жалобы или доносы о совершенных, подготовленных или находящихся в стадии подготовки преступлениях даже тогда, когда дело не относится к его компетенции. Лицу, заявившему жалобу или донос, незамедлительно выдается справка в подтверждение этого факта с указанием лица, получившего жалобу или донос, и времени регистрации таковых. Согласно части (2) ст. 265 УПК РМ отказ органа уголовного преследования принять жалобу или донос может быть незамедлительно, но не позднее чем в 5-дневный срок с момента отказа обжалован судье по уголовному преследованию.

К сожалению УПК РМ не устанавливает юридической ответственности ни за отказ от регистрации жалобы или доноса, ни за отказ

от рассмотрения жалобы или доноса, ни за формальное рассмотрение жалобы или доноса, что создает благоприятные условия для сокрытия преступлений.

Полагаем необходимым установить административную ответственность за отказ в регистрации жалоб и доносов, за отказ от рассмотрения жалоб и доносов и за их формальное рассмотрение.

Так, согласно части (1) ст. 71 Кодекса Республики Молдова о правонарушениях (далее – КоП РМ) № 218-XVI от 24.10.2008 года умышленное нарушение положений законодательства о доступе к информации или о подаче петиций влечет наложение штрафа на физических лиц в размере от 9 до 15 условных единиц и на должностных лиц в размере от 18 до 30 условных единиц [2].

Жалобы и доносы о совершенных или готовящихся преступлениях имеют более важное значение, чем петиции. Поэтому за нарушение порядка их регистрации и рассмотрения должна быть установлена административная ответственность, не менее строгая, чем ответственность за нарушение законодательства о петициях.

Согласно части (1) ст. 274 УПК РМ орган уголовного преследования или прокурор, осведомленный в порядке, предусмотренном ст. 262 и 273, в 30-дневный срок распоряжается посредством постановления о начале уголовного преследования в случае, если из акта осведомления или констатирующих актов вытекают разумные подозрения в совершении преступления и отсутствуют какие-либо обстоятельства, исключающие уголовное преследование, уведомив об этом лицо, осуществившее осведомление, или соответствующий орган.

Перечень обстоятельств, исключающих уголовное преследование, содержится в ст. 275 УПК РМ, согласно которой уголовное преследование не может быть начато, а если было начато, не может осуществляться и подлежит прекращению в случае, если:

- 1) отсутствует событие преступления;
- 2) деяние не предусмотрено уголовным законом как преступление;

3) деяние не содержит элементы преступления, за исключением случая, когда оно совершено юридическим лицом;

4) истек срок давности или наступила амнистия;

5) наступила смерть исполнителя деяния;

6) отсутствует жалоба пострадавшего – в случае, если уголовное преследование начинается согласно ст. 276 только на основании его жалобы, – или предварительно заявленная жалоба была отозвана;

7) в отношении лица имеется окончательное судебное решение по тому же обвинению или такое же судебное решение, которым была установлена невозможность осуществления уголовного преследования по тем же основаниям;

8) в отношении лица существует неотменное решение об отказе начать уголовное преследование или о прекращении уголовного преследования по тому же обвинению;

9) имеются другие предусмотренные законом обстоятельства, которые обуславливают исключение или, в зависимости от обстоятельств, исключают уголовное преследование.

Согласно части (5) ст. 274 УПК РМ в случае, если прокурор отказывается начать уголовное преследование, он подтверждает это мотивированным постановлением и извещает об этом лицо, осуществившее осведомление, в кратчайший срок, но не более 15 дней. В случае, когда прокурор считает, что отсутствуют основания для начала уголовного преследования, он своим постановлением отменяет постановление о начале уголовного преследования и распоряжается об отказе в начале уголовного преследования и прекращении уголовного судопроизводства.

Согласно части (6) ст. 274 УПК РМ постановление об отказе начать уголовное преследование может быть обжаловано путем подачи жалобы в судебную инстанцию в соответствии с положениями ст. 313.

Частям (5) и (6) ст. 274 УПК РМ, позволяющим обжаловать постановление прокурора об отказе начать уголовное преследование судье по уголовному преследованию, противоречит часть (2) ст. 299¹ УПК РМ, согласно

которой, если обжалуемые действия, бездействие и акты были осуществлены или санкционированы территориальным прокурором или прокурором специализированной прокуратуры, а также их заместителями, жалоба рассматривается Генеральным прокурором или его заместителями либо прокурорами – начальниками управлений, отделов и служб Генеральной прокуратуры. Если обжалуемые действия, бездействия и акты были осуществлены или санкционированы прокурорами – начальниками управлений, отделов и служб Генеральной прокуратуры, жалоба рассматривается Генеральным прокурором или его заместителями.

Частям (5) и (6) ст. 274 УПК РМ противоречит также ст. 299 УПК РМ, согласно которой прокурор в течение не более 15 дней по получении жалобы, поданной с соблюдением положений ст. 298, обязан рассмотреть ее и сообщить заявителю о принятом им решении.

В случае отклонения жалобы прокурор в своем постановлении обязан изложить мотивы, по которым жалоба признана необоснованной, с разъяснением при этом порядка обжалования своего решения судье по уголовному преследованию.

Полагаем, что часть (2) ст. 299¹ УПК РМ следует дополнить частью (2¹), согласно которой жалоба на отказ начать уголовное преследование может быть подана непосредственно судье по уголовному преследованию.

Согласно части (2) ст. 313 УПК РМ лица, указанные в части (1), вправе обжаловать судье по уголовному преследованию:

1) отказ органа уголовного преследования:

а) в приеме жалобы или доноса о приговоре или совершении преступления;

б) в удовлетворении ходатайств в предусмотренных законом случаях;

с) начать уголовное преследование;

д) в освобождении лица, задержанного с нарушением положений ст. 165 и 166 настоящего кодекса;

е) в освобождении лица, содержащегося под стражей с нарушением срока задержания или срока, на который разрешен арест.

2) постановления о прекращении уголовного преследования, или о прекращении уголовного судопроизводства, или о выведении лица из-под уголовного преследования;

3) иные действия, затрагивающие конституционные права и свободы лица.

Согласно части (4) ст. 313 УПК РМ жалоба рассматривается судьей по уголовному преследованию в течение 10 дней с участием прокурора и вызовом заявителя, а также лиц, права и свободы которых могут быть затронуты удовлетворением жалобы. Неявка заявителя и/или лиц, права и свободы которых могут быть затронуты удовлетворением жалобы, не препятствует ее рассмотрению. Прокурор обязан представить в судебную инстанцию соответствующие материалы. В ходе рассмотрения жалобы прокурор и заявитель, а также лица, права и свободы которых могут быть затронуты удовлетворением жалобы, дают объяснения.

Порядок рассмотрения судьей по уголовному преследованию жалобы на отказ начать уголовное преследование установлен ст. 313, 314, 316-320, 327, 328, частью (1) ст. 331-ст. 333, 334, 336-342 УПК РМ.

Согласно части (1) ст. 314 УПК РМ судебная инстанция в ходе рассмотрения дела обязана непосредственно и всесторонне исследовать доказательства по делу, представленные сторонами процесса или полученные по их требованию, в том числе допросить подсудимых, потерпевших, свидетелей, исследовать вещественные доказательства, огласить заключения судебной экспертизы, протоколы и иные документы, а также рассмотреть иные доказательства, предусмотренные настоящим кодексом.

Согласно части (1) ст. 317 УПК РМ в заседании судебной инстанции председательствует судья или председатель судебного состава, которому было распределено в соответствии со ст. 344 уголовное дело.

Согласно части (2) ст. 317 УПК РМ председательствующий руководит судебным заседанием и в интересах правосудия принимает все предусмотренные настоящим кодексом меры по обеспечению равноправия сторон процесса, сохраняя объективность и беспри-

страстность, создавая необходимые условия для всестороннего, полного и объективного исследования всех доказательств, представленных сторонами процесса или добытых по их требованию.

Согласно части (1) ст. 320 УПК РМ участие прокурора в судебном разбирательстве является обязательным, и он исполняет свои обязанности в соответствии со ст. 53. В судебном разбирательстве в первой инстанции участвует прокурор, руководивший уголовным преследованием или, в зависимости от обстоятельств, самостоятельно осуществлявший его по данному делу. В случае невозможности участия такового вышестоящий прокурор принимает решение об участии в заседании иного прокурора. При необходимости вышестоящий прокурор может распорядиться об участии в судебном разбирательстве группы прокуроров.

Согласно части (3) ст. 320 УПК РМ неявка прокурора в судебное заседание влечет его откладывание, о чем уведомляется вышестоящий прокурор. За необоснованное отсутствие в суде прокурор подвергается судебному штрафу в случае, если это привело к дополнительным судебным издержкам.

Полагаем, что неявка прокурора в судебное заседание по неуважительным причинам не должна быть основанием для откладывания судебного разбирательства. Неявка прокурора, постановление которого обжалуется, является одним из косвенных доказательств незаконности вынесенного этим прокурором постановления. Поэтому часть (3) ст. 320 УПК РМ следует изменить, предусмотрев, что неявка прокурора в судебное заседание не является основанием для откладывания судебного разбирательства, но является основанием для применения к прокурору штрафа в размере от 30 до 60 условных единиц, который применяется судом на основании протокола о правонарушении, составленного работниками полиции согласно части (4) ст. 400 КоП РМ.

Неявка прокурора в судебное заседание по неуважительным причинам является правонарушением, предусмотренным частью (1) ст. 317 КоП РМ (Проявление неуважения к

судебной инстанции или к Конституционному суду), которое влечёт наложение штрафа на физических лиц в размере от 6 до 30 условных единиц и на должностных лиц в размере от 30 до 60 условных единиц.

Часть (2) ст. 320 УПК РМ противоречит нормам КоП РМ и создаёт благоприятные условия для нарушения разумных сроков рассмотрения дела.

Согласно части (4) ст. 320 УПК РМ, если в ходе судебного разбирательства выясняется, что прокурор лишен возможности дальнейшего участия в заседании, он может быть заменен другим прокурором. Вновь вступившему в процесс прокурору судебная инстанция предоставляет время, необходимое для ознакомления с материалами уголовного дела, в том числе исследованными в судебной инстанции, а также для подготовки к дальнейшему участию в процессе, однако замена прокурора не требует рассмотрения дела с самого начала. Прокурор вправе потребовать повторения некоторых процессуальных действий, произведенных в заседании в его отсутствие, если ему необходимо уточнить какие-либо дополнительные вопросы.

Согласно ст. 327 УПК РМ по требованию сторон, судебная инстанция может отложить судебное заседание на срок до одного месяца с тем, чтобы они представили дополнительные доказательства в случае, если считают, что представленные в судебную инстанцию доказательства являются недостаточными для подтверждения их позиции. Дополнительно представленные доказательства рассматриваются в судебном заседании в обычном порядке. В случае непредставления сторонами дополнительных доказательств в установленный срок судебная инстанция рассматривает дело на основе имеющихся доказательств.

Согласно части (1) ст. 93 УПК РМ доказательствами являются полученные в установленном настоящим кодексом порядке фактические данные, на основе которых устанавливаются наличие или отсутствие преступления, личность совершившего преступление, виновность или невиновность обвиняемого, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Согласно части (2) ст. 93 УПК РМ в качестве доказательств в уголовном судопроизводстве допускаются фактические данные, установленные с помощью следующих средств:

- 1) показания подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, свидетеля;
- 2) заключение судебного эксперта;
- 3) вещественные доказательства;
- 4) протоколы действий по уголовному преследованию и судебных расследований;
- 5) документы, в том числе официальные;
- 6) аудио- и видеозаписи, фотографии;
- 7) научно-технические и судебно-медицинские заключения;
- 8) процессуальные акты о результатах специальных розыскных мероприятий и приложения к ним, включая стенограммы, фотографии, записи и др.;
- 9) протоколы по результатам параллельных финансовых расследований.

Оценка доказательств осуществляется в соответствии со ст. 101 УПК РМ.

Каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения его уместности, существенности, допустимости и достоверности, а все доказательства в совокупности – с точки зрения их сопоставимости.

Представитель органа уголовного преследования или судья оценивают доказательства, сообразуясь со своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном рассмотрении их в совокупности, руководствуясь законом.

Ни одно доказательство не имеет заранее установленной силы для органа уголовного преследования или судебной инстанции.

Судебная инстанция обязана основывать свое решение лишь на тех доказательствах, к исследованию которых все стороны имели доступ в равной мере, и обосновывать в решении допустимость или недопустимость всех собранных доказательств.

Необходимо учитывать, что судья по уголовному преследованию не имеет права участвовать в рассмотрении дела, если имеются обстоятельства, предусмотренные частями (1)-(3) ст. 33 УПК РМ.

Согласно части (2) ст. 33 УПК РМ судья не может участвовать в рассмотрении дела и ему заявляется отвод:

1) если он лично, его супруга (супруг), родственники по восходящей или нисходящей линии, братья или сестры, а также их дети, свойственники и лица, ставшие такими родственниками в результате законного усыновления, равно как и другие родственники, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела;

2) если он является потерпевшим или его представителем, гражданским истцом или гражданским ответчиком, супругой (супругом) или родственником кого-либо из перечисленных лиц или их представителей, супругой (супругом) или родственником обвиняемого или подсудимого по делу либо его защитника;

3) если он проходил по данному делу как свидетель, эксперт, специалист, переводчик, секретарь судебного заседания, лицо, осуществлявшее уголовное преследование, прокурор, судья по уголовному преследованию, защитник, законный представитель обвиняемого, подсудимого, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

4) если он производил служебное расследование или административную проверку обстоятельств дела или участвовал в вынесении решения по этому делу в любом общественном или государственном органе;

5) если по данному делу им выносились предшествующие суду решения, в которых он высказал свое мнение о виновности или невиновности подсудимого;

6) если имеются иные обстоятельства, вызывающие разумные сомнения в беспристрастности судьи.

Согласно части (3) ст. 33 УПК РМ судья не может участвовать в новом разбирательстве дела как в суде первой инстанции, так и в обычном или исключительном порядке обжалования, и ему заявляется отвод в случае, если он участвовал в качестве судьи при разбирательстве того же дела в суде первой инстанции, при обжаловании приговора в обычном или исключительном порядке или

был судьей по уголовному преследованию. Данное положение не относится к членам Коллегии по уголовным делам Высшей судебной палаты, а также к судьям Высшей судебной палаты в случае пересмотра ими дел на основании постановления Коллегии по уголовным делам Высшей судебной палаты.

Согласно части (1) ст. 333 УПК РМ рассмотрение дела осуществляется в условиях, обеспечивающих нормальную работу судебной инстанции и безопасность участников процесса.

Согласно части (2) ст. 333 УПК РМ при входе судьи или состава суда в зал судебного заседания секретарь судебного заседания объявляет: “Суд идет, прошу всех встать”, и все присутствующие в зале встают. После этого по приглашению председательствующего все занимают свои места.

Согласно части (1) ст. 336 УПК РМ при рассмотрении дела в первой инстанции и в апелляционной инстанции ход судебного заседания отражается в протоколе, который ведет секретарь судебного заседания. Протокол судебного заседания набирается на компьютере и сохраняется в порядке, установленном Высшим советом магистратуры. В случае, если использование компьютера невозможно, протокол составляется в рукописной форме, а затем печатается на компьютере.

Согласно части (2) ст. 336 УПК РМ в целях обеспечения полноты протокола в судебном заседании используются аудио- и/или видеозаписывающие либо другие технические средства. Факт использования этих средств для фиксации хода судебного заседания отмечается в протоколе.

Согласно части (3) ст. 336 УПК РМ в протоколе судебного заседания указываются:

- 1) день, месяц, год, наименование судебной инстанции и время начала заседания;
- 2) фамилии и имена судей, секретаря судебного заседания и переводчика – в случае участия последнего;
- 3) фамилии и имена сторон и остальных лиц, участвующих в процессе и присутствующих в судебном заседании, а также тех, которые отсутствуют, с указанием их процес-

суального статуса и отметкой о выполнении процедуры их вызова в суд;

4) открытое или закрытое судебное заседание проводится;

5) преступление, за которое обвиняемый привлечен к суду, и закон, в соответствии с которым квалифицировано деяние;

6) все действия судебной инстанции в порядке, в котором они совершались;

7) заявления и ходатайства сторон и других участников процесса и вынесенные по ним судебной инстанцией определения, как отраженные в протоколе, так и составленные отдельно с соответствующей отметкой об этом в протоколе;

8) документы и другие доказательства, исследованные в судебном заседании;

9) факты нарушения порядка в зале судебного заседания и меры, принятые по отношению к допустившим их лицам;

10) краткое содержание судебных прений, реплик, если таковые подавались, а также последнего слова подсудимого;

11) время вынесения судебного решения и отметка о том, что подсудимому были разъяснены процедура и сроки обжалования.

Участники процесса согласно части (6) ст. 336 УПК РМ вправе подать в письменной форме замечания на протокол судебного заседания.

Согласно части (7) ст. 336 УПК РМ замечания к протоколу рассматриваются председательствующим в судебном заседании, который в целях уточнения отдельных моментов может вызвать лицо, сформулировавшее их. Результаты рассмотрения замечаний в случае согласия с ними излагаются резолюцией на тексте замечаний, а в случае их отклонения – в мотивированном определении. Замечания и определение по ним прилагаются к протоколу.

Согласно части (1) ст. 338 УПК РМ после завершения судебных прений судья, рассматривающий дело единолично, устанавливает место, дату и время провозглашения мотивированного решения.

Согласно части (3) ст. 338 УПК РМ мотивированное решение провозглашается в течение не более 30 дней. В исключительных

случаях, когда в связи со сложностью дела решение по нему не может быть провозглашено в указанный срок, судебная инстанция может отложить его провозглашение, но не более чем на 15 дней.

Полагаем, что часть (3) ст. 338 УПК РМ следует изменить, сократив срок вынесения мотивированного решения до 15 дней.

Решение принимается судьей в совещательной комнате в соответствии со ст. 239 УПК РМ.

Согласно части (1) ст. 340 УПК РМ резолютивная часть мотивированного решения провозглашается в открытом судебном заседании председательствующим или одним из членов состава суда в присутствии секретаря судебного заседания.

Согласно части (5) ст. 241 и части (5)-ст. 313 УПК РМ судья по уголовному преследованию, рассмотрев жалобу на отказ органа уголовного преследования начать уголовное преследование, выносит определение.

Согласно части (6) ст. 313 УПК РМ определение судьи по уголовному преследованию является вступившим в законную силу, за исключением определений об отказе начать уголовное преследование, о выведении лица из-под уголовного преследования, о прекращении уголовного преследования, о прекращении уголовного судопроизводства и о возобновлении уголовного преследования, которые могут быть обжалованы в кассационном порядке в апелляционной палате в 15-дневный срок со дня оглашения приговора.

Порядок кассационного обжалования судебных решений, по которым не предусмотрено обжалование в апелляционном порядке, в том числе и определений судей по уголовному преследованию, установлен ст. 437-449 УПК РМ.

Согласно пункту (3¹) ст. 437 УПК РМ могут быть обжалованы в кассационном порядке определения об отказе начать уголовное преследование.

Согласно ст. 438 УПК РМ кассационная жалоба на решения, по которым законом не предусмотрен апелляционный порядок обжалования, может быть подана лицами, указанными в ст. 401 УПК РМ.

Право на подачу кассационной жалобы согласно части (6) ст. 313, пункту 3¹ части (1) ст. 437, ст. 401 и 438 УПК РМ имеют лица, которым определениями судей по уголовному преследованию отказано начать уголовное преследование.

Согласно части (1) ст. 439 УПК РМ срок подачи кассационной жалобы на решения, в отношении которых законом не предусмотрен апелляционный порядок обжалования, составляет 15 дней со дня вынесения решения.

Полагаем, что срок подачи кассационной жалобы должен исчисляться со дня получения копии решения (определения). И поэтому в часть (1) ст. 439 УПК РМ следует внести соответствующее изменение.

Согласно части (2) ст. 439 УПК РМ срок подачи кассационной жалобы, восстановления пропущенного срока, подачи кассационной жалобы с пропуском срока, а также отзыва кассационной жалобы регламентируется положениями статей 402-407, применяемыми соответствующим образом.

Согласно части (1) ст. 403 УПК РМ апелляционная жалоба, поданная с пропуском предусмотренного законом срока, считается поданной в срок, если апелляционная инстанция установила, что пропуск вызван обоснованными причинами, а апелляционная жалоба была подана не позднее чем в 15-дневный срок после начала исполнения наказания или взыскания материального ущерба.

Таким образом, согласно части (2) ст. 439 УПК РМ пропущенный срок подачи кассационной жалобы может быть восстановлен в соответствии с частью (1) ст. 403 УПК РМ.

Основания обжалования в кассационном порядке установлены частью (1) ст. 444 УПК РМ, согласно которой судебные решения могут быть обжалованы в кассационном порядке с целью исправления правовых ошибок, допущенных судебными инстанциями, рассматривавшими дело по существу, в случае, если:

1) не были соблюдены положения, регламентирующие материальную компетенцию или компетенцию по статусу лица;

2) состав суда не соответствовал требованиям закона или были нарушены положения ст. 30, 31 и 33;

3) судебное заседание не было открытым, за исключением случаев, когда законом предусмотрено иное;

4) рассмотрение дела проходило без участия прокурора, подсудимого, а также защитника и переводчика, тогда как согласно закону их участие обязательно;

5) рассмотрение дела в первой инстанции состоялось без вызова в установленном законом порядке одной из сторон либо вызов одной из сторон был осуществлен в установленном законом порядке, однако она не смогла явиться и уведомить судебную инстанцию об этом;

6) обжалованное решение не содержит мотивов, на которых оно основывается, либо его обоснование противоречит резолютивной части решения, либо резолютивная часть изложена неясно, либо резолютивная часть составленного решения не соответствует резолютивной части, провозглашенной после совещания судей;

7) отсутствуют элементы преступления или судебная инстанция вынесла обвинительное решение в отношении иного деяния, чем то, по которому осужденному предъявлено обвинение, за исключением случаев юридической переквалификации его действий на основании более мягкого закона;

8) подсудимый был осужден за совершение деяния, не предусмотренного уголовным законом;

9) наказание применено в иных пределах, чем это предусмотрено законом, или ошибочно индивидуализировано по отношению к положениям главы VII Общей части Уголовного кодекса;

10) в отношении осужденного ранее было вынесено окончательное судебное решение за то же деяние, либо имеется основание, исключающее его уголовную ответственность, либо применение наказания было устранено новым законом или аннулировано актом амнистии, либо наступила смерть подсудимого, либо стороны примирились в предусмотренном законом случае;

11) осужденный ошибочно оправдан по той причине, что совершенное им деяние не предусмотрено уголовным законом, либо ошибочно прекращено производство по делу по причине наличия окончательного судебного решения в отношении этого же деяния, либо имеется основание, устраняющее уголовную ответственность, либо применение наказания было устранено новым законом или аннулировано актом амнистии, либо наступила смерть подсудимого;

12) совершенному деянию была дана ошибочная юридическая квалификация;

13) принят уголовный закон, более благоприятный для осужденного;

14) Конституционный суд признал неконституционным положение закона, примененное в соответствующем деле;

15) международная судебная инстанция своим решением по другому делу установила нарушение на национальном уровне прав и свобод человека, которое может быть устранено и по этому делу.

Кассационная жалоба подается в соответствии со ст. 445 УПК РМ в письменном виде и должна быть обоснованной.

Содержание кассационной жалобы должно соответствовать требованиям части (2)-ст. 445 УПК РМ, согласно которой в кассационной жалобе должны содержаться:

1) наименование судебной инстанции, в которую подается кассационная жалоба;

2) фамилия и имя кассатора, его процессуальный статус или указание лица, интересы которого он представляет, и его адрес;

3) наименование судебной инстанции, вынесшей приговор, дата вынесения приговора, фамилия и имя подсудимого, в отношении которого обжалуется судебное решение, установленное деяние и резолютивная часть приговора, указание лица, подавшего кассационную жалобу;

4) содержание и мотивы кассационной жалобы с обоснованием незаконности обжалуемого решения и просьбы кассатора с указанием оснований, предусмотренных-

ст. 444, на которые он ссылается в кассационной жалобе; формулировка предложений по разрешению обжалуемого решения;

5) дата подачи кассационной жалобы и подпись кассатора.

Согласно части (3) ст. 445 УПК РМ кассационная жалоба подается в судебную инстанцию, решение которой обжалуется, с приложением к ней копий по числу участников процесса. Лицо, содержащееся под стражей, может подать кассационную жалобу в администрацию места содержания под стражей без приложения копий.

Согласно ст. 446 УПК РМ после поступления кассационной жалобы выполняются следующие подготовительные процессуальные акты:

1) назначается судья для подготовки дела к рассмотрению;

2) дело назначается к рассмотрению с вручением копий кассационной жалобы заинтересованным сторонам.

Порядок рассмотрения кассационной жалобы установлен ст. 447 УПК РМ.

В соответствии с частью (1) ст. 447 УПК РМ кассационная жалоба рассматривается с вызовом прокурора, адвоката и других сторон. Участие прокурора и адвоката в заседании кассационной инстанции является обязательным. Неявка подсудимого, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, вызванных в установленном законом порядке, а также их представителей не препятствует рассмотрению кассационной жалобы, однако в случае необходимости кассационная инстанция может признать их присутствие обязательным, о чем эти лица уведомляются. Присутствие обвиняемого, содержащегося под стражей, является обязательным, за исключением случаев, когда он отказывается от сопровождения в судебную инстанцию.

Кассационная жалоба рассматривается составом из трех судей. Председательствующий в судебном заседании в соответствии с частью (2) ст. 447 УПК РМ объявляет дело, по которому подана кассационная жалоба, затем объявляет фамилии и имена судей, входящих в состав суда, прокурора, адвокатов, а также переводчика, если он участвует в заседании, и проверяет, не заявлялись ли отводы.

В соответствии с частью (3) ст. 447 УПК РМ первым предоставляется слово кассатору, затем другим участникам заседания. Если среди поданных кассационных жалоб имеется жалоба прокурора, ему предоставляется слово первым. В случае рассмотрения кассационной жалобы Высшей судебной палатой выступления не могут превышать 30 минут для каждого участника и не могут выходить за пределы аргументов кассационной жалобы.

Согласно части (4) ст. 447 УПК РМ если стороны ссылаются на необходимость получения новых доказательств, они должны указать эти доказательства и способы их получения, а также мотивы, препятствовавшие их представлению в первой инстанции.

Стороны в соответствии с частью (5) ст. 447 УПК РМ имеют право на реплику.

Реплики (от латинского *replica* - возражаю - часть прений сторон, заключающаяся в возражениях, которыми обмениваются стороны в судебном процессе после произнесения основных речей и по поводу сказанного в них [3, с. 816].

В соответствии с частью (1) ст. 448 УПК РМ рассматривая кассационную жалобу, кассационная инстанция проверяет законность и обоснованность обжалованного решения на основании материалов дела и любых новых документов, представленных в кассационную инстанцию.

Кассационная инстанция согласно части (2) ст. 448 УПК РМ обязана высказаться по всем мотивам, приведенным в кассационной жалобе.

В соответствии с частью (1) ст. 449 УПК РМ рассмотрев кассационную жалобу, кассационная инстанция выносит одно из следующих определений:

1) отклоняет кассационную жалобу и оставляет обжалованное решение без изменения в случае, если:

а) кассационная жалоба является необоснованной;

б) кассационная жалоба подана с пропуском срока;

с) обжалование в кассационном порядке недопустимо;

2) удовлетворяет кассационную жалобу, отменив решение полностью или частично, и:

а) принимает решение об оправдании лица или о прекращении производства по делу в случаях, предусмотренных настоящим кодексом;

б) пересматривает дело и выносит новое решение;

с) принимает решение о пересмотре дела судебной инстанцией, рассматривавшей дело по существу, – в случае необходимости сбора новых доказательств.

В соответствии с частью (2) ст. 449 УПК РМ вынесение определения и его составление осуществляются в соответствии с положениями ст. 417 и 418, применяемыми соответствующим образом.

Часть (2) ст. 449 УПК РМ предусматривает, что определение кассационной инстанции должно соответствовать требованиям части (1) ст. 417 УПК РМ, согласно которой в определении апелляционной инстанции должны содержаться:

1) время и место провозглашения определения;

2) наименование апелляционной инстанции;

3) фамилии и имена судей, входящих в состав суда, прокурора, секретаря судебного заседания, а также защитника и переводчика, если таковые участвуют в заседании;

4) фамилия и имя апелланта с указанием его процессуального статуса;

5) сведения о личности лица, осужденного или оправданного судом первой инстанции, предусмотренные частью (1) ст. 358;

5¹) данные о сроках рассмотрения дела;

6) деяние, установленное судом первой инстанции, а также содержание резолютивной части приговора;

7) существо апелляционной жалобы;

8) фактические и правовые основания отклонения или, в зависимости от обстоятельств, удовлетворения апелляционной жалобы, а также мотивы вынесения такого решения;

9) одно из решений, предусмотренных ст. 415;

9¹) отметка о последнем процессуальном акте, оставшемся в силе, с которого должен возобновиться процесс. В противном случае все процессуальные акты упраздняются по праву;

10) указание на то, что определение подлежит исполнению, но может быть обжаловано в кассационном порядке, и предусмотренный для этого срок.

Естественно, что часть (1) ст. 417 УПК РМ, определяющая содержание определения апелляционной инстанции, должна применяться соответствующим образом, т.е. с учётом специфики кассационного обжалования.

Огромную роль в процессе в поддержке граждан по обращению в суд в связи с отказом начать уголовное преследование (что может нарушать права граждан на защиту, в том числе при применении пыток) играют неправительственные организации.

В декабре 2017 года в Молдове, в рамках Европейского инструмента содействия демократии и правам человека (IEDDO), Институт демократии (Комрат) в партнёрстве с Национальным институтом женщин Молдовы (Кишинев) и Медиа-Центром Приднестровья (Приднестровский регион) при поддержке Европейского Союза начал реализацию проекта «Все вместе скажем НЕТ пыткам в Молдове: гражданское общество против пыток». Проект предполагает создание 3-х центров юридической и психологической помощи жертвам пыток, проведении серии семинаров среди сотрудников пенитенциарных учреждений, полиции и психиатрических больниц Молдовы для повышения их осведомленности об ответственности за пытки, а также семинаров среди заключенных, пациентов больниц и др. граждан из категорий риска, проведение широкой информационной кампании (ТВ и радио передачи, статьи в СМИ Молдовы и др.).

Также проект предполагает создание постоянно действующей Сети неправительственных организаций по борьбе с пытками (не менее 15-20 НПО из Гагаузии, Кишинева и Приднестровского региона). Создание Сети направленно на обмен опытом между НПО, повышение их знаний о методах про-

тивоедействия пытках, а также для оказания воздействия на власть в целях активизации ее деятельности по борьбе с пытками. После интенсивной программы обучения члены Сети смогут поделиться своим опытом по предотвращению пыток, окажут информационную помощь другим НПО в регионе.

Проект смотрит и в будущее: в его рамках будут проведены интерактивные семинары для студентов юридических факультетов молдавских университетов (будущих полицейских, судей и прокуроров), чтобы повысить их нетерпимость к пыткам.

В рамках проекта Институтом демократии будет внедрена программа суб-грантов для НПО. Программа суб-грантов направлена на поддержку деятельности по борьбе с пытками организаций гражданского общества.

Очевидно, что поддержка Европейским Союзом этого проекта важна и актуальна: впервые в Молдове проводится аналогичный проект. Очевидно, что поддержка Европейским Союзом этого проекта важна и актуальна: впервые в Молдове проводится ана-

логичный проект. Европейский Союз – это экономическое и политическое объединение 28 европейских государств, которые решили постепенно соединить свои ноу-хау, ресурсы и судьбы. Вместе, в течение 50-тилетнего периода расширения, они создали зону стабильности, демократии и устойчивого развития, сохраняя культурное разнообразие, толерантность и свободу личности.

Отрадно, что Европейский Союз стремится разделять свои достижения и ценности со странами и народами, находящимися за его пределами, поддерживая организации гражданского общества в защите прав граждан.

Литература

1. Официальный монитор РМ № 248-251 от 05.11.2013 г.
2. Официальный монитор РМ № 3-6 от 16.01.2009 г.
3. Юридический энциклопедический словарь / Под. ред. Малько А.В, Москва, 2017, стр. 816; см. также: Большой юридический словарь / Под ред. Сухарева А.Я., Крутских В.Е., Москва, 2004.