



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН
№ 6**

от 14 июня 2013 года

город Душанбе

О практике применения судами законодательства связанного с избранием меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога, изменения и продления срока содержания под стражей и домашним арестом

В целях обеспечения гарантированных Конституцией права на свободу и неприкосновенность личности, правильного и единообразного применения норм уголовно - процессуального законодательства при применении меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога, изменении и продлении срока содержания под стражей и домашнего ареста, на основании статьи 27 Конституционного Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан», Пленум Верховного Суда Республики Таджикистан,-

ПОСТАНОВЛЯЕТ:

1. Обратить внимание органов уголовного преследования, судов, судей на то, что при принятии решения о внесении ходатайства и дачи разрешения на избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и домашний арест подозреваемого или обвиняемого или продления срока содержания под стражей, принимали во внимание положения статей 5, 14, 18 и 19 Конституции Республики Таджикистан, согласно которым человек, его права и свободы являются высшей ценностью, жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны, неприкосновенность личности гарантируется государством, каждому гарантируется судебная защита, никто не может быть подвергнут без законных оснований задержанию, аресту.

Вышеперечисленные нормы провозглашены во Всеобщей декларации прав человека (1948года), статье 9 Международного Пакта о гражданских и политических правах (1966 года) и других международно-правовых актах, признанных Таджикистаном.

2. В соответствии с требованиями части 1 статьи 101 УПК меры пресечения - это принудительные действия, применяемые к подозреваемому, обвиняемому или подсудимому для предотвращения совершения ими преступления или действий, препятствующих производству по уголовному делу, а также для обеспечения исполнения приговора.

Применение меры пресечения в виде заключения под стражу разрешается только в том случае, если избрание другой более мягкой меры пресечения невозможно.

3. Органы уголовного преследования, их должностные лица, суды должны принять во внимание, что общие основания применения мер пресечения, установленных статьями 101,102 УПК, распространяются на все его виды независимо от оснований, процессуального порядка и условий применения конкретных мер (независимо от субъекта применения) и в первую очередь они должны быть подтверждены весомыми фактическими сведениями.

Поэтому, в постановлении о внесении ходатайства в суд об избрании меры пресечения - заключении под стражу недостаточно упоминание лишь о том, что лицо совершило особо тяжкое преступление, оставление его на свободе может воспрепятствовать предварительному расследованию, вполне вероятно, что продолжит свои преступные действия или может скрыться от суда или совершить новое преступление, в описательной и мотивировочной частях постановления обязательно должны быть указаны источники доказательств. Например,

указание о протоколе допроса свидетеля, в котором отражены сведения (информация) о действиях по укрывательству или другие источники, отражающие сокрытие или фальсификацию материалов, имеющих значение для дела, или незаконным путем воздействовать на лиц, участвующих в уголовном процессе, без уважительных причин не являться по вызовам органа, ведущего уголовное производство, явная опасность совершения нового преступления. Суд, всесторонне проверив представленные сведения, дав им оценку, принимает соответствующее постановление по существу вопроса.

4. Следует иметь в виду, что заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется по постановлению судьи либо определением суда, лишь в отношении подозреваемого, обвиняемого или подсудимого в совершении преступления, за которое уголовным законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет.

В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена в отношении подозреваемого, обвиняемого или подсудимого по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок менее двух лет, если они не имеют постоянного места жительства на территории Республики Таджикистан или не установлена их личность, либо они скрылись от органов уголовного преследования или суда, или нарушили условия меры пресечения.

Следует иметь в виду, что исключительные случаи и вышеперечисленные процессуальные условия должны обосновываться в постановлении органами уголовного преследования. Под исключительными случаями понимаются такие обстоятельства, которые по отношению к уголовному делу исключительны по своему нормальному и типичному состоянию и избрание иной меры пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого и подсудимого без заключения под стражу невозможно.

К подозреваемым, обвиняемым или подсудимым в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления мера пресечения в виде заключения под стражу может быть применена по мотивам тяжести преступления, при наличии оснований, предусмотренных статьей 102 УПК.

5. Ходатайство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого, обвиняемого выносится прокурором, следователем или дознавателем, прокурором или следователем в виде постановления и с согласия прокурора, а в отношении судьи с согласия Генерального прокурора Республики Таджикистан представляется в суд.

Избрание и процессуальный порядок применения меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении определенного круга лиц, в том числе лиц, обладающих дипломатической неприкосновенностью, прокурора, судьи, члена Маджлиси милли, депутата Маджлиси намояндагон, несовершеннолетних, беременных женщин и других возможны лишь при наличии в совокупности общих, особенных и единичных оснований применения мер пресечения и при соблюдении процессуального порядка и других нормативных правовых актов.

К ходатайству об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу прилагаются, оформленные в соответствии с законом нижеследующие копии:

1) постановления о возбуждении уголовного дела (в необходимых случаях постановления о принятии дела к своему производству, постановления о производстве предварительного расследования следственной группой);

2) протокола задержания подозреваемого;

3) протокола допроса подозреваемого;

4) протокола о привлечении к уголовной ответственности в качестве обвиняемого;

5) протокола допроса обвиняемого;

6) заявления потерпевшего или документов, послуживших основанием к возбуждению уголовного дела (например, явка с повинной);

7) протоколов допроса пострадавших, свидетелей, освидетельствования, очной ставки, заключения экспертиз и других материалов, обосновывающих применение меры пресечения. заключения под стражу (например, сведения о личности, возрасте, состоянии здоровья, имущественное положение, вид деятельности, наличие постоянного места жительства, судимости и т.д.).

Если защитник не принимал участия в уголовном деле и это обстоятельство не было отмечено в протоколе допроса подозреваемого или обвиняемого, то к материалам дела прилагается письменное заявление подозреваемого или обвиняемого об отказе от участия защитника.

При поступлении материалов, подтверждающих обоснованность ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, если отсутствуют документы устанавливающие личность подозреваемого, обвиняемого, данное обстоятельство не может служить основанием для отказа в удовлетворении ходатайства (часть 1 статьи 111 УПК).

Без согласия прокурора запрещается вносить суду ходатайство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, не соблюдение данной процессуальной процедуры является основанием для не принятия судом ходатайства или оставления его без рассмотрения.

6. В соответствии с требованиями части 3 статьи 111 УПК постановление о возбуждении ходатайства об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу в отношении подозреваемого или обвиняемого подлежит рассмотрению единолично судьей городского или районного суда, или военного суда гарнизона соответствующего уровня, с участием подозреваемого, обвиняемого, прокурора, защитника, если последний участвует в уголовном деле, по месту производства предварительного расследования либо месту задержания подозреваемого в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании вправе также участвовать законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, следователь, дознаватель. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени проведения судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки подозреваемого или обвиняемого.

Без участия обвиняемого вынесение постановления о даче разрешения о взятии под стражу разрешается лишь в том случае, если в отношении последнего не объявлен международный розыск. В данном случае судья в обязательном порядке обеспечивает участие защитника.

Список лиц, имеющих право участвовать в судебном заседании не ограничен и в соответствии со статьями 23, 42, 111 и 119 УПК, если вопрос применения меры пресечения касается защиты прав и законных интересов потерпевшего, в том числе обеспечения личной безопасности от угроз подозреваемого, обвиняемого или обеспечения возмещения материального ущерба причиненного преступлением, потерпевший, его представитель и законный представитель вправе представить ходатайство в органы предварительного следствия, прокурору и суду об избрании, продлении и изменении меры пресечения.

Ходатайство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, продлении срока, внесенное в суд рассматривается в открытом судебном заседании по общим правилам (статья 88 Конституции Республики Таджикистан, статьи 19, 273 УПК). Согласно требований части 3 статьи 1 УПК и части 1 статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, суд на основании обоснованного акта может не разрешить присутствие людей или сотрудников средств массовой информации на судебное заседание, если их участие противоречит этике, морали, общественному порядку или государственной безопасности, личной жизни и интересам государства.

7. При рассмотрении ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, продлении срока в отношении подозреваемого, обвиняемого, суду следует проверять обоснованность подозрения и обвинения лица в совершенном преступлении без разрешения вопроса виновности, входящего в полномочия судебной инстанции, рассматривающей уголовное дело. Представленные сведения должны свидетельствовать о наличии преступления, а также о том, что подозреваемый или обвиняемый действительно мог совершить преступление.

8. В случае применения меры пресечения в виде заключения под стражу, должны быть всесторонне проверены основания предусмотренные в статье 102 УПК, то есть когда собранные по уголовному делу доказательства дают достаточные основания полагать, что подозреваемый, обвиняемый или подсудимый могут скрыться от органа уголовного преследования и суда,

могут воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела и рассмотрению его судом, в том числе скрыть или фальсифицировать материалы, имеющие значения для дела, или незаконным путем воздействовать на лиц, участвующих в уголовном процессе, без уважительных причин не являться по вызовам органа, ведущего уголовное производство, совершить другое преступление, противодействовать исполнению приговора.

Также, при необходимости применения данной меры пресечения должны учитываться характер подозрения или обвинения, личность, возраст и состояние их здоровья, род занятий, семейное и имущественное положение, наличие постоянного места жительства и другие обстоятельства.

Данные обстоятельства должны быть фактическими и обоснованными, то есть доказаны достоверными доказательствами.

9. При рассмотрении ходатайства судье следует проверить, соблюдены ли органами уголовного преследования при задержании лица правила, предусмотренные статьями 92-94 УПК.

Следует иметь в виду, что задержание лица по основаниям, предусмотренным частью 1 настоящей статьи, не может длиться свыше 72 часов с момента задержания.

Истечение срока задержания не может препятствовать рассмотрению ходатайства о разрешении заключения под стражу. Если по истечении срока задержания лицо не было освобождено из-под стражи, судья согласно требованиям статьи 35 УПК выносит об этом частное определение.

10. В случае задержания лица в соответствии с требованиями статей 92 и 94 УПК, в отношении которого был объявлен розыск, суд места задержания вправе рассмотреть ходатайство об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу. В этом копия ходатайства об избрании меры пресечения и другие материалы, подтверждающие обоснованность данного ходатайства, утвержденное руководителем органа следствия места задержания подозреваемого или обвиняемого, с согласия прокурора данной местности представляются в суд. Судья при рассмотрении ходатайства должен в обязательном порядке обеспечить участие представителя органов следствия, утвердивших представленные документы.

11. Постановление о применении меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении подозреваемого вынесенное в ходе предварительного следствия, в соответствии со статьей 103 УПК не может действовать более 10 суток с момента применения меры пресечения. Если, подозреваемый задержан, после чего в отношении его избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, то ему в срок не менее десяти суток с момента фактического задержания, должно быть предъявлено обвинение.

В тех случаях, когда обвинение предъявлено в указанный срок, избранная мера пресечения действует на весь период предварительного следствия, направления уголовного дела прокурору для утверждения обвинительного заключения, утверждения обвинительного заключения, а также рассмотрения дела в суде.

Если, в указанный срок не будет предъявлено обвинение, органы уголовного преследования должны немедленно отменить меру пресечения.

12. В тех случаях, когда при рассмотрении вопроса о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или продления срока содержания под стражей, обеспечение участия защитника оказалось невозможным (например, при занятости в другом процессе) и подозреваемый или обвиняемый независимо от его материального положения, в соответствии с требованиями части 6 статьи 50 УПК отказался от защитника, судья должен разъяснить подозреваемому или обвиняемому последствия рассмотрения ходатайства стороны обвинения без участия защитника, только после этого может рассмотреть ходатайство, за исключением обязательных обстоятельств участия защитника, предусмотренных в части 1 статьи 51 УПК.

Когда участие защитника обязательно, однако приглашенный подозреваемым или обвиняемым защитник, своевременно извещенный о времени рассмотрения ходатайства без уважительных причин не принимает участия, то дознаватель или следователь в соответствии с частью 6 статьи 50 настоящего кодекса, принимает меры для обеспечения другим защитником.

При таких обстоятельствах, судья, выносит постановление о продлении срока задержания, но не более 72 часов, и после назначения защитника рассматривает ходатайство по существу с участием сторон.

Необходимо учесть, что при рассмотрении ходатайства о применении в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу участие адвоката обязательно с момента фактического задержания, предъявления обвинения, а также в судебном заседании независимо от того, что в этот период несовершеннолетний достиг совершеннолетия или нет.

Данные правила также распространяются к подозреваемому или обвиняемому, который одно преступление совершил до 18-летнего возраста, а другое преступление после достижения 18-летнего возраста.

13. При рассмотрении ходатайства о даче разрешения на заключение под стражу несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, судья должен всесторонне проверить основания требующие необходимости избрания указанной меры пресечения, допустимости избрания другой, более мягкой меры пресечения.

Одновременно, необходимо учитывать, что в отношении несовершеннолетнего, который подозревается или обвиняется в совершении преступлений небольшой и средней тяжести, избрание меры пресечения в виде заключения под стражу не разрешается. Данный вид меры пресечения применяется только в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении тяжких или особо тяжких преступлений при наличии оснований, предусмотренных в статьях 92,93,101,102 и 111 УПК.

В соответствии с требованиями статьи 427 УПК судьи при применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего по обстоятельствам дела и тяжестью преступления, учитывая личность несовершеннолетнего, а также условия жизни, воспитания, отношения с родителями и степень его психологического развития, должны проверять возможность избрания меры, предусмотренной статьей 108 настоящего Кодекса (отдача несовершеннолетнего под присмотр родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а также представителей специального детского учреждения). Так как обсуждение этого вопроса имеет важное значение, дает возможность предупредить отрицательное воздействие на несовершеннолетнего в случае отдаления его от общества.

14. Судьям необходимо при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, в отношении лица, у которого остаются без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, иные иждивенцы, нуждающиеся в постоянном уходе, проверить, приняты ли органом предварительного расследования, прокурором меры по помещению указанных лиц в соответствующие учреждения, обеспечена ли сохранность его имущества и жилища.

Также в отношении женщин, имеющих малолетних детей, прежде всего должны обсудить возможность их передачи под попечительство близких родственников или других лиц, либо в детские дома.

15. Если при решении вопроса о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или продлении срока содержания под стражей в отношении подозреваемого, обвиняемого, поступит ходатайство об ознакомлении с материалами, судьи не вправе отказать в ходатайстве подозреваемого, обвиняемого или их представителя, либо защитника, а также потерпевшего и его представителя.

Ознакомление с материалами может быть произведено в установленный срок, но не позднее срока установленного законом для рассмотрения ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу (восемь часов).

16. При рассмотрении ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу подозреваемого, обвиняемого, если одна из сторон ходатайствует о представлении дополнительных доказательств, подтверждающих обоснованность или необоснованность ходатайства, об отсрочке судебного заседания, в этом случае судья рассматривает данное ходатайство в судебном заседании с участием сторон, и в случае обоснованности выносит

постановление о продлении срока принятия решения по ходатайству на срок не более 72 часов для представления доказательств, и устанавливает время продления срока задержания.

При поступлении дополнительных доказательств в указанный срок, судья проводит очередное судебное заседание с участием сторон, и на основании представленных материалов выносит постановление об удовлетворении или об отказе в удовлетворении ходатайства.

17. В соответствии с частью 3 статьи 112 УПК продление срока содержания обвиняемого под стражей в период предварительного следствия может быть продлено на срок до 6 месяцев судьей районного и городского суда или военного суда гарнизона в порядке, установленном частями 2 и 3 статьи 111 УПК только в случае невозможности закончить предварительное следствие в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для применения в отношении обвиняемого другой меры пресечения.

Дальнейшее продление срока содержания под стражей свыше шести месяцев может быть осуществлено только в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, а также в отношении лиц, совершивших преступление на территории Республики Таджикистан, не имеющих место постоянного проживания в Республике Таджикистан, если есть достаточные основания, что они будут скрываться от следствия и суда вне территории Республики Таджикистан. В этом случае, продление срока содержания под стражей осуществляет судья того же суда на основании запроса следователя с согласия прокурора Горно-Бадахшанской автономной области, прокуроров области, транспорта Таджикистана, города Душанбе и других прокуроров, приравненных к ним, для районов республиканского подчинения с согласия заместителя Генерального прокурора Республики Таджикистан, Главного военного прокурора Республики Таджикистан на срок до 12 месяцев.

Срок содержания под стражей свыше 12 месяцев может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьями судов Горно-Бадахшанской автономной области, областей, города Душанбе и Военной коллегии Верховного Суда Республики Таджикистан по ходатайству следователя, внесенному с согласия Генерального прокурора Республики Таджикистан или его заместителей, на срок до 18 месяцев.

Продление срока содержания под стражей в районах республиканского подчинения осуществляется судьей Верховного Суда Республики Таджикистан.

18. В соответствии с требованиями части 8 статьи 112 УПК, судья вправе на основании ходатайства следователя продлить срок содержания обвиняемого под стражей, до окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором дела в суд, если после окончания предварительного следствия сроки для предъявления материалов данного уголовного дела обвиняемому и его защитнику, предъявлены не позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей, указанных в частях 3 и 4 статьи 112 УПК (шесть, двенадцать, восемнадцать месяцев). В таких случаях, в постановлении должен быть указан предельный срок продления.

19. Судья может рассмотреть ходатайство о продлении срока содержания обвиняемого (подсудимого) под стражей без его участия при случаях, если его доставление в суд невозможно из-за карантина в местах его содержания, стихийного бедствия и других исключительных случаях. Если, данные обстоятельства будут подтверждены соответствующими документами, судья может рассмотреть ходатайство без участия обвиняемого, но необходимо учесть, что участие защитника при этом необходимо.

20. При рассмотрении ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей, судья должен проверить обоснованность доводов органов предварительного следствия и установить причины по которым следствие не окончено в установленный срок. Если ходатайство о продлении срока содержания под стражей представлено несколько раз о не проведении одного и того же следственного действия, указанного в предыдущем ходатайстве, то судья должен установить причины не проведения этих действий.

Если, при рассмотрении такого ходатайства будет установлено, что необходимые следственные действия не проведены из-за недостатков органа предварительного следствия, то

судья в целях устранения этих недостатков принимает меры, путем вынесения частного определения.

21. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, тщательно, путем личного изучения необходимых документов устанавливает личность подозреваемого, обвиняемого, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Также судья должен выяснить, подозреваемого или обвиняемого, что его признательное показания по уголовному делу могут быть использованы в качестве доказательств его вины.

Затем по правилам статей 61-71 УПК судьей разрешаются ходатайства об отводе судьи, иных участников процесса. По данному поводу судьей в совещательной комнате выносится отдельное постановление. Далее прокурор либо по его поручению заместитель, помощник прокурора, лицо, возбуждившее ходатайство, обосновывают его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица. В силу принципа состязательности сторона обвинения, обосновывая необходимость заключения обвиняемого под стражу, обязана дать ответ на все доводы стороны защиты, если последняя против применения этой меры пресечения возражает.

По делам в отношении двух и более лиц, ходатайство об избрании меры пресечения разрешается судьей отдельно в отношении каждого из подозреваемых или обвиняемых.

По ходу проведения судебного заседания секретарем судебного заседания ведется протокол, в котором полно и объективно отражается ход рассмотрения ходатайства.

22. При принятии уголовного дела к своему производству в качестве суда первой инстанции, по которому обвиняемый находится под стражей, судья должен установить:

- не истёк ли установленный постановлением суда срок содержания обвиняемого под стражей;

- в настоящее время имеют ли место обстоятельства, на основании которых лицо заключено под стражу;

- могут ли эти обстоятельства в настоящее время быть основанием продления срока содержания под стражей?

Необходимо учесть, что постановление о заключении обвиняемого под стражу или продление его срока, вынесенное в ходе предварительного следствия, может действовать после окончания дознания, предварительного следствия и направлении дела в суд, только в период срока, установленной меры пресечения.

23. Суд, судьи если установят, что срок содержания обвиняемого под стражей истек, обязаны немедленно обсудить вопрос применения меры пресечения в его отношении.

При принятии решения об оставлении меры пресечения в виде заключения под стражу или продлении срока, необходимо на подготовительной стадии судебного заседания дать возможность обвиняемому или его адвокату в соответствии с требованиями статей 111, 112 и 289 УПК, принять участие в рассмотрении данного вопроса, чтобы они могли определиться с позицией защиты.

В ходе продления срока содержания под стражей или отказа в продлении срока, судья выносит соответствующее решение, с учётом совокупности обстоятельств, в том числе по причине рассмотрения дела в другой инстанции, в результате которой возникают новые обстоятельства о необходимости оставления меры пресечения заключение под стражей без изменений либо изменении данной меры пресечения.

В постановлении об оставлении примененной меры пресечения в виде содержания под стражей без изменения, должен быть указан предельный срок содержания обвиняемого под стражей.

24. Постановление судьи о применении меры пресечения в виде заключения под стражу или продлении его срока, выносится на основании рассмотрения данного вопроса при состязательности сторон, обеспечении условий способствующих предъявлению доказательств со стороны участников уголовного судебного процесса и установлении их позиции по рассматриваемому вопросу.

Также в постановлении должны быть указаны конкретные обстоятельства исследованные в судебном процессе, независимо от того в какой инстанции рассмотрен данный вопрос и в какой форме, в том числе в форме отдельного постановления либо указано в основной части постановления (о назначении судебного заседания, об отмене приговора и о направлении дела на новое расследование).

В резолютивной части вышеуказанного постановления должны быть указаны предельный срок применения или продления меры пресечения в виде заключения под стражу.

25. В соответствии с частью 8 статьи 111 УПК, если вопрос об избрании в отношении подсудимого в качестве меры пресечения заключения под стражу возникает на судебном процессе, то решение об этом принимает судья или суд по ходатайству сторон или по собственной инициативе, о чем выносится определение или постановление.

В постановлении о назначении судебного заседания (статья 263 УПК) судья должен в соответствии с частями 1-3 статьи 111 УПК мотивировать постановление об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу.

По уголовному делу в отношении нескольких лиц, в постановлении о назначении судебного заседания избрание или отказ в применении меры пресечения в виде заключения под стражу должны обосновываться в отношении каждого подсудимого.

26. Если имеются основания для возвращения уголовного дела для дополнительного расследования, предусмотренные статьей 264 УПК, то судья обязан в соответствии с частью 3 указанной статьи решить вопрос о применении меры пресечения в отношении обвиняемого.

При повторном поступлении дела в суд, в общий срок содержания под стражей, предусмотренный частью 2 статьи 289 УПК, также входит срок содержания лица под стражей со дня первичного поступления дела в суд до его возвращения прокурору.

27. Обратить внимание судов на соблюдение требований части 2 статьи 289 УПК, согласно которой срок содержания под стражей подсудимого в качестве меры пресечения со дня поступления дела в суд и до вынесения приговора не может превышать шести месяцев. Если, данный срок истек в отношении подсудимого признанного виновным в совершении преступлений небольшой и средней тяжести, он должен быть немедленно освобожден из-под стражи.

28. Если истек срок содержания под стражей подсудимого в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, то суд вправе в соответствии с частью 3 статьи 289 УПК продлить срок содержания под стражей до двенадцати месяцев. В определении (постановлении) должна быть мотивирована необходимость содержания подсудимого под стражей.

29. В соответствии со статьей 110 УПК основания и порядок применения в качестве меры пресечения домашнего ареста, установления и продления его срока, отмены домашнего ареста, регулируются только постановлением судьи соответствующими нормами, относящимися к мере пресечения в виде заключения под стражу.

При избрании данного вида меры пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого, суд должен установить возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства. В этом случае, необходимо обратить особое внимание на возраст подозреваемого или обвиняемого не достигшего 18 лет, условиям жизни и воспитания, воздействия взрослых и их законных представителей на них.

В постановлении судьи или в определении суда о домашнем аресте устанавливаются конкретные ограничения, применяемые к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, установленные в части 2 статьи 110 УПК, а также указывается орган или должностное лицо, ведущее надзор.

30. В соответствии с частью 1 статьи 109 УПК, при применении в отношении подозреваемого, обвиняемого, подсудимого меры пресечения в виде залога, сумма залога определяется с учетом тяжести совершенного преступления, личности подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, имущественного положения залогодателя. Необходимо учитывать, что с 3 июля 2012 года сумма залога установлена в размере не менее шестисот показателей для расчетов.

Залог применяется при условии полного возмещения имущественного вреда,

причиненного преступлением, и не применяется в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений.

Дознаватель и следователь применяют залог с согласия прокурора.

Залогодателем может быть не только подозреваемый, обвиняемый или подсудимый, но и другое лицо, которому разъясняется сущность подозрения или обвинения лица, в отношении которого применяется эта мера пресечения, что удостоверяется подписями подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, залогодателя и должностного лица, применившего эту меру пресечения. Копия постановления, определения, вручается залогодателю для внесения залога.

В случае уклонения подозреваемого, обвиняемого или подсудимого от явки по вызову органа уголовного преследования и суда мера пресечения изменяется, а залог в порядке, предусмотренном статьей 118 УПК по судебному решению, обращается в доход государства.

В остальных случаях суд при постановлении приговора или вынесении определения (постановления) о прекращении производства по уголовному делу решает вопрос о возвращении залога залогодателю. При прекращении производства по уголовному делу на стадии предварительного расследования залог возвращается залогодателю по постановлению органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора или его заместителя.

31. Суд, судьи должны учитывать, что в соответствии с абзацем 8 части 1 статьи 344 УПК, в резолютивной части обвинительного приговора, до вступления приговора в законную силу, должно быть указано какой вид меры пресечения применяется в отношении подсудимого.

32. На постановление судьи о разрешении в виде меры пресечения заключения под стражу могут быть поданы жалоба или протест подозреваемым, обвиняемым, его защитником, законным представителем обвиняемого несовершеннолетнего, потерпевшим и прокурором в течении 3 суток со дня вынесения постановления.

Потерпевший в соответствии с частью 3 статьи 357 УПК независимо от личного участие в судебном заседании, или через своего представителя, вправе обжаловать постановление судьи об избрании меры пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого или подсудимого.

Разъяснить судам, что согласно положению части 9 статьи 111 УПК суд, вынесший постановление, направляет жалобу или протест вместе с материалами в вышестоящий суд не позднее следующего дня окончания срока обжалования или опротестования постановления.

33. При обжаловании постановления судьи о мере пресечения, суд первой инстанции, должен представить вышестоящему суду заверенные копии документов, в частности, постановление о возбуждении уголовного дела; протокол задержания подозреваемого; постановление о привлечении в качестве обвиняемого; постановление о применении меры пресечения в виде заключения под стражу; все копии ходатайств и постановлений о продлении срока содержания под стражей; постановлений о приостановлении и возобновлении предварительного следствия; о соединении и выделении уголовного дела; о принятии к своему производству; о направлении дела в суд, а также протокол судебного заседания или выписку из него; документы, подтверждающие необходимость применения меры пресечения в виде заключения под стражу или отказа в нем; сведения о личности подсудимого.

34. При рассмотрении жалобы или протеста на постановление судьи об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или продления его срока, суд кассационной инстанции в случае представления соответствующего ходатайства, на основании статей 22 и 50 УПК, обязан обеспечить участие защитника, если лицо представившее жалобу не отказывается от услуг защиты.

Отказ от услуг защитника производится в письменной форме. При представлении подозреваемым, обвиняемым ходатайства об отказе от защитника, суд кассационной инстанции должен учесть, что в соответствии с частью 2 статьи 52 УПК эти обстоятельства для суда не обязательны.

35. Суд кассационной инстанции принимает решение по жалобе или протесту прокурора не позднее трех суток со дня поступления материала.

Решение суда кассационной инстанции об отмене постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или продлении его срока подлежит

немедленному исполнению.

36. В случаях отмены приговора и направления дела на новое судебное разбирательство в нижестоящий суд, возвращении уголовного дела на дополнительное расследование суд кассационной инстанции в целях защиты прав и законных интересов участников уголовного процесса и всесторонности судебного заседания в допустимые сроки, обязан по ходатайству прокурора или по своей инициативе решить вопрос применения меры пресечения в отношении лица содержащегося под стражей. В этом суд вправе избрать один из видов меры пресечения, перечисленных в статье 101 УПК, обеспечивающих цели указанные в данной статье.

В случае продления вышестоящим судом срока содержания под стражей, если предыдущий срок продления данной меры пресечения не прошёл и этот срок достаточен для обеспечения цели применения меры пресечения, в таком случае в резолютивной части определения данная мера пресечения должна быть оставлена без изменения. Во всех случаях в описательно-мотивировочной части определения должны быть указаны основания принятого решения.

37. При отмене обвинительного приговора или кассационного определения и направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или кассационной инстанции, суду надзорной инстанции необходимо решить вопрос о мере пресечения в отношении лица содержащегося под стражей.

Если будет избрана мера пресечения заключение под стражу, в таком случае в определении суда надзорной инстанции должны быть указаны срок действия и основания избрания данной меры пресечения.

38. В соответствии статьи 481 УПК применение меры пресечения в виде заключения под стражу к лицу в отношении которого решается вопрос выдачи иностранному государству для производства уголовного дела, если в отношении этого лица не представлено постановление данного государства о заключении под стражу, применение данной меры пресечения разрешается только постановлением судьи на основании ходатайства прокурора, в порядке, предусмотренном статьей 111 УПК.

О заключении под стражу немедленно уведомляется государственный орган иностранного государства, направивший просьбу о выдаче с предложением, о времени и месте выдачи.

В соответствии части 3 статьи 481 УПК, если в течении тридцати суток выдача не состоялась, лицо содержащееся под стражей, подлежит освобождению по постановлению суда.

Повторное заключение под стражу допускается только после рассмотрения нового требования о выдаче в соответствии с частью 1 настоящей статьи.

Продление срока содержания данного лица под стражей, производится в соответствии с требованиями статей 111 и 481 УПК.

39. Если, при рассмотрении ходатайства о даче разрешения на заключение под стражу и домашний арест будут выявлены несоблюдение прав и свобод граждан, а также несоблюдение положений закона, суд, судья могут вынести в отношении лиц, допустивших упущение, частное определение и обратить внимание соответствующих органов для принятия мер.

40. Рекомендовать Военной коллегии, судебным коллегиям по уголовным делам Верховного Суда Республики Таджикистан, Суду ГБАО, судам областей, города Душанбе систематически изучать и обобщать судебную практику в связи с избранием меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога, изменением и продлением срока содержания под стражей и принять соответствующие меры по правильному применению уголовно-процессуального законодательства.

**Председатель Верховного Суда
Республики Таджикистан**

Н. Абдуллоев

**Секретарь Пленума,
Судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

М. Саидов