

В _____ районный суд
города _____
федеральному судье Иванову И.И.

от адвоката К _____
=====

адрес: _____

тел: _____

в защиту (ордер в материалах уголовного дела)
подсудимого В. _____

« _____ » _____ 201 ____ г

Ходатайство об исключении доказательств

В производство _____ районного суда города _____ направлено уголовное дело в отношении А., Б., В., обвиняемых в совершении преступлений, предусмотренных ч.4, ст.159; ч.2, ст.327 УК РФ. Мной осуществляется защита подсудимого В.

По делу назначено судебное заседание на « _____ » _____ 201 ____ г.

Согласно ст.271 УПК РФ, в подготовительной части судебного заседания суд разрешает имеющиеся у сторон ходатайства.

Одним из ходатайств, разрешаемых судом в соответствии со ст.271 УПК РФ, названо ходатайство об исключении доказательств, полученных с нарушением требований УПК РФ. Лицо, заявившее ходатайство, должно его обосновать.

По данному уголовному делу имеются достаточные основания для заявления такого ходатайства в связи со следующими обстоятельствами:

Как указано в постановлении следователя С _____ от 28.11.14 г о возбуждении уголовного дела, поводом к возбуждению уголовного дела явилось сообщение о преступлении - рапорт оперативного сотрудника П., зарегистрированный в КУСП 11.10.14 г, № 1234 (**том 1, л.д.111**).

Как указано в данном рапорте, оперативному сотруднику П. из неких своих источников якобы стало известно о совершённом мошенничестве. После получения этой информации, оперативный сотрудник П. опросил своих «осведомителей» З. и Т., которые якобы подтвердили информацию о имевшем место преступлении, в котором, по мнению П. усматриваются признаки мошенничества, в связи с чем, П. полагал бы зарегистрировать свой рапорт в КУСП.

По данному рапорту, как сообщению о преступлении, следователем С. была проведена проверка, включающая осмотр места происшествия, истребование документов, получение объяснений и пр.

По результатам проведённой проверки, следователем С. возбуждено уголовное дело № 987654 по ч.4, ст.159 УК РФ.

Постановление о возбуждении уголовного дела датировано 28.11.14 г **(том 1, л.д.1)**.

Однако, в соответствии с требованиями ч.1, ст.144 УПК РФ, решение по сообщению о преступлении должно быть принято в срок, не позднее 3 суток со дня поступления указанного сообщения. В нашем случае, 3-х дневный срок должен был исчисляться с 11.10.14 г и оканчиваться 13.11.14 г (считая также сутки, когда было получено сообщение о преступлении – согласно ст.128 УПК РФ).

В соответствии с ч.3, ст.144 УПК РФ, руководитель следственного органа вправе по мотивированному ходатайству следователя продлить до 10 суток срок, установленный в ч.1, ст.144 УПК РФ.

И только при наличии оснований, перечисленных в ч.3, ст.144 УПК РФ, руководитель следственного органа по ходатайству следователя вправе продлить срок доследственной проверки до 30 суток с обязательным указанием на конкретные фактические обстоятельства, послужившие основанием для такого продления.

Таким образом, в силу прямого указания в законе, по рапорту оперативного сотрудника П., зарегистрированному в КУСП 11.10.14 г, процессуальное решение, предусмотренное в ст.145 УПК РФ, должно было быть принято, в любом случае, не позднее 30 суток, то есть, в срок, не позднее 11.11.14 г (месяц от 11.10.14 г).

Продлить этот срок проверки сообщения о преступлении никто не вправе, поскольку таким полномочием не наделено ни одно должностное лицо органов расследования и прокуратуры.

Поэтому, процессуальное решение – постановление следователя С. о возбуждении уголовного дела № 987654, вынесенное следователем С. 28.11.14 г, то есть, за рамками императивно установленного положениями ст.144 УПК РФ предельного 30-суточного срока, истекшего 11.11.14 г, принято с нарушением порядка уголовного

судопроизводства, влекущим заведомую незаконность постановления следователя С. о возбуждении данного уголовного дела, а также все его последующие действия и решения по незаконно возбужденному уголовному делу.

Допущенное следователем нарушение порядка возбуждения уголовного дела является существенным нарушением уголовно-процессуального закона, исключающим возможность судебного рассмотрения по существу такого уголовного дела.

Как указал Конституционный Суд РФ в п.4 Постановления № 18-П от 08.12.03 г - «если на досудебных стадиях производства по уголовному делу имели место нарушения норм уголовно-процессуального закона, то ни обвинительное заключение, ни обвинительный акт не могут считаться составленными в соответствии с требованиями Уголовно-процессуального Кодекса Российской Федерации».

В нашем случае имела место именно такая ситуация, когда следователем был грубо нарушен порядок уголовного судопроизводства, а именно, не были соблюдены предельные процессуальные сроки, установленные в ст.144 УПК РФ для принятия решения о возбуждении уголовного дела в соответствии со ст.ст.145, 146 УПК РФ.

В силу незаконности постановления о возбуждении уголовного дела, все последующие действия и решения следователя С., а равно, полученные им доказательства по незаконно возбужденному им уголовному делу, являются незаконными и не могут использоваться в доказывании по незаконно возбужденному уголовному делу.

*Исходя из вышеизложенного,
руководствуясь ч.1, ст.75, ст.271 УПК РФ -*

ПРОШУ:

Признать возбуждение данного уголовного дела незаконным и, на этом основании, **признать** недопустимыми и **исключить** из совокупности доказательств обвинения все доказательства, перечисленные следователем С. в обвинительном заключении **на стр.7-стр.91**, а именно:

поскольку они получены по незаконно возбужденному уголовному делу.

С уважением,

Адвокат

К

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

Виновность лица в совершении преступления должна быть доказана (ч.1, ст.14 УПК РФ).

Поэтому, основой производства по уголовному делу является доказывание. Доказывание происходит в порядке и процедурах, установленных в УПК РФ для каждого вида доказательств (ст.74 УПК РФ).

Соблюдение процессуальной формы уголовного судопроизводства, определяющей допустимость доказательств (их приемлемость для доказывания), является необходимым условием законности предварительного расследования и судебного разбирательства по каждому уголовному делу.

Условия недопустимости доказательств оговариваются в ст.75 УПК РФ.

Одним из таких условий недопустимости доказательств является нарушение (не соблюдение) порядка их получения (собираения, закрепления), хранения, использования.

Чтобы доказывание было законным, необходимо соблюдение условия о *надлежащем субъекте доказывания*. Осуществлять доказывание вправе только тот субъект доказывания (дознатель, следователь, прокурор, судья), который в установленном УПК РФ порядке допущен к осуществлению производства по уголовному делу или к участию в производстве по уголовному делу (например, государственный обвинитель). Следователь, прежде чем производить следственные и другие процессуальные действия, должен принять уголовное дело к своему производству. Судья вправе рассматривать уголовное дело, если оно направлено в надлежащий суд с обвинительным заключением, утверждённым соответствующим прокурором. Обвинительное заключение должно быть вручено обвиняемому в установленные УПК РФ сроки.

Уголовное судопроизводство предусматривает отдельные стадии, которые содержат самостоятельные критерии законности и обоснованности производства по данному уголовному делу. Законность производства по уголовному делу на каждой последующей стадии определяется законностью производства по уголовному делу на предшествующей стадии. Если на предыдущей стадии уголовного судопроизводства допущены существенные нарушения порядка (процедуры) производства по уголовному делу, то, производство по уголовному делу на всех последующих стадиях будет являться незаконным.

Начальная стадия уголовного судопроизводства определена Разделом VII УПК РФ (возбуждение уголовного дела). Соответственно, предварительное расследование уголовного дела будет законным только в том случае, если уголовное дело возбуждено законно.

Для принятия решения о возбуждении уголовного дела установлен срок в 30-суток со дня получения органом расследования сообщения о преступлении. Сегодня этот срок является пресекательным, то есть, не подлежащим дальнейшему продлению (ст.144 УПК РФ). Если решение о возбуждении уголовного дела принято по истечении 30-суточного срока, то, такое решение будет являться незаконным. С другой стороны, для выполнения задач уголовного судопроизводства (ст.6 УПК РФ) и обеспечения прав потерпевших от преступлений, должен быть законодательно урегулирован вопрос об основаниях продления или восстановления этого срока. Например, в связи с допущенным злоупотреблением со стороны органов расследования, повлекшим пропуск 30-суточного срока доследственной проверки и непринятия в эти сроки процессуального решения, предусмотренного в ст.145 УПК РФ. Или в случае, когда отказано в возбуждении уголовного дела, но, это решение обжаловано и отменено.

Учитывая принцип преваляирования содержания над формой, полагаем, что одним из допустимых оснований для установления нового срока проверки сообщения о преступлении может быть признан юридический факт вынесения вышестоящим руководителем следственного органа или прокурором постановления о признании нарушения закона при выполнении требований ст.144 УПК РФ и о передаче материалов проверки другому следователю (дознавателю), с установлением срока повторной (но, не дополнительной!) доследственной проверки, который не может превышать 30-суток.

В этом случае будет реализована процессуальная аналогия с другими процессуальными актами, определяющими движение уголовного дела, которые были отменены с передачей производства по уголовному делу на предыдущую (предшествующую) стадию уголовного судопроизводства. Одновременно, эти процедуры должны быть урегулированы в уголовно-процессуальном законе, поскольку процессуальная аналогия призвана устранять временную неполноту в нормативном регулировании.