

А. А. Багрян

**ЗАМЕЧАНИЯ НА ПРОТОКОЛ
ДОПРОСА
(памятка для адвоката)**

Москва
2024

УДК 347.965
ББК 67.75
Б19

Рецензенты:

Гриненко Александр Викторович — доктор юридических наук, профессор, член Научно-консультативного совета при Верховном Суде Российской Федерации.

Кипнис Николай Матвеевич — кандидат юридических наук, доцент, вице-президент Адвокатской палаты города Москвы, член Комиссии по этике и стандартам Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации.

Б19 **Багрян А. А.** Замечания на протокол допроса (памятка для адвоката).— М.: Федеральная палата адвокатов РФ, 2024.— 36 с.

ISBN

Памятка включает формулировки более 100 замечаний на протокол допроса, а также ссылки на нормы права, которые нарушены.

Для удобства восприятия информации статьи, регламентирующие процедуру допроса, изложены в последовательности от общих положений к частным, а также в виде схем.

Памятка предназначена для адвокатов, студентов вузов юридического профиля, преподавателей, научных работников, а также для каждого, кто интересуется практической юриспруденцией в области уголовного судопроизводства.

УДК 347.965
ББК 67.75

Методические рекомендации

Багрян Арсен Артурович

Замечания на протокол допроса (памятка для адвоката)

Подписано в печать 18.06.2024 г. Формат 60×90/16. Бумага офсетная.

Усл. печ. л. 2,25. Тираж 0000 экз. Заказ № 989

Отпечатано ООО «Информ-Право»
125252, г. Москва, ул. Зорге, д. 15, корп. 1

ISBN

© Багрян А. А., 2024
© Федеральная палата адвокатов, 2024
© Редакционно-издательское оформление
ООО «Информ-Право», 2024

ОГЛАВЛЕНИЕ

I. Общие правила производства следственных действий (ст. 164 УПК РФ)	4
Схема ст. 164 УПК РФ	7
II. Общие правила проведения допроса (ст. 189 УПК РФ)	8
Схема ст. 189 УПК РФ	9
III. Место и время допроса (ст. 187 УПК РФ)	10
Схема ст. 187 УПК РФ	11
IV. Лицо, проводящее допрос	12
V. Допрос обвиняемого (ст. 173 УПК РФ)	13
Схема ст. 173 УПК РФ	15
VI. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля (ст. 191 УПК РФ)	16
Схема ст. 191 УПК РФ	18
VII. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого/обвиняемого (ст. 425 УПК РФ)	19
Схема ст. 425 УПК РФ	20
VIII. Особенности проведения допроса путем использования систем видео-конференц-связи (ст. 189.1 УПК РФ)	21
Схема ст. 189.1 УПК РФ	22
IX. Право на получение квалифицированной юридической помощи	24
X. Общие требования, предъявляемые к протоколу следственного действия (ст. 166 УПК РФ)	28
Схема ст. 166 УПК РФ	30
XI. Протокол допроса (ст. 190 УПК РФ)	32
Схема ст. 190 УПК РФ	35

Адвокат (защитник) обязан знакомиться с протоколами следственных и иных процессуальных действий, проводимых с его участием, и при необходимости приносить на них замечания¹.

Исходя из интересов защиты, могут быть использованы различные механизмы реагирования: ходатайство, заявление, замечание, возражение, жалоба, отвод. Если они заявлены устно, то подлежат занесению в протокол, если письменно — приобщению.

I. Общие правила производства следственных действий (ст. 164 УПК РФ)

1.1. Допрос полностью или частично проведен в ночное время, т. е. в период времени с 22:00 до 06:00, однако его безотлагательность не была обоснована (ч. 3 ст. 164 УПК РФ).

1.2. Перед допросом следователь не выполнил требования ч. 5 ст. 164 УПК РФ²:

1) не удостоверился в личности допрашиваемого и (или) иных привлекаемых к допросу лиц;

2) не разъяснил допрашиваемому и (или) иным привлекаемым к допросу лицам права, обязанности и ответственность, а также порядок проведения допроса³;

¹ Пункт 10 «Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве»: принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20 апреля 2017 г. // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2. С. 140—142.

² Здесь и далее лицо, проводящее допрос, будет именоваться «следователь».

³ В отличие от потерпевшего и свидетеля, подозреваемый и обвиняемый не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний (ч. 1 ст. 11, п. 11 ч. 4 ст. 46 и п. 21 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), а адвокату-защитнику по смыслу закона не разъясняются

3) не разъяснил лицу, в отношении которого проводилась проверка сообщения о преступлении, подозреваемому, обвиняемому, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, свидетелю и потерпевшему право не свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников (п. 18 ПП ВС РФ от 31.10.1995 № 8);

4) не предупредил участвующего в допросе потерпевшего, свидетеля, специалиста, эксперта или переводчика об уголовной ответственности, предусмотренной ст. 307 УК РФ, а потерпевшего, свидетеля — также и ст. 308 УК РФ;

5) не предупредил о применении и особенностях применения технических средств, например, компьютера, принтера, средств выявления следов рук, аудио-, видеозаписи и др.

1.3. Аудио- или видеозапись, которые проводились при допросе, не соответствуют требованию адекватности, так как фиксация показаний проводилась с искажениями и (или) паузами, что не отражено в протоколе допроса.

1.4. Допрос проведен в отношении лица, не подлежащего допросу в качестве свидетеля (ч. 3 ст. 56 УПК РФ), в том числе:

1) судьи (присяжного заседателя) — об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;

2) адвоката, защитника подозреваемого, обвиняемого — об обстоятельствах, ставших ему из-

_____ права. Кроме того, за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний не предупреждаются свидетели и потерпевшие, не достигшие 16-летнего возраста.

вестными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого с согласия и в интересах подозреваемого, обвиняемого⁴.

1.5. Следователь и (или) иной участник допроса применил в отношении допрашиваемого насилие, угрозы и (или) иные незаконные меры, равно как и создал опасность для его жизни и здоровья (ст. 21 Конституции РФ; ст. 9 и ч. 4 ст. 164 УПК РФ).

Примечание: Указанные действия могут содержать признаки преступления, предусмотренного ст. 302 УК РФ (принуждение к даче показаний).

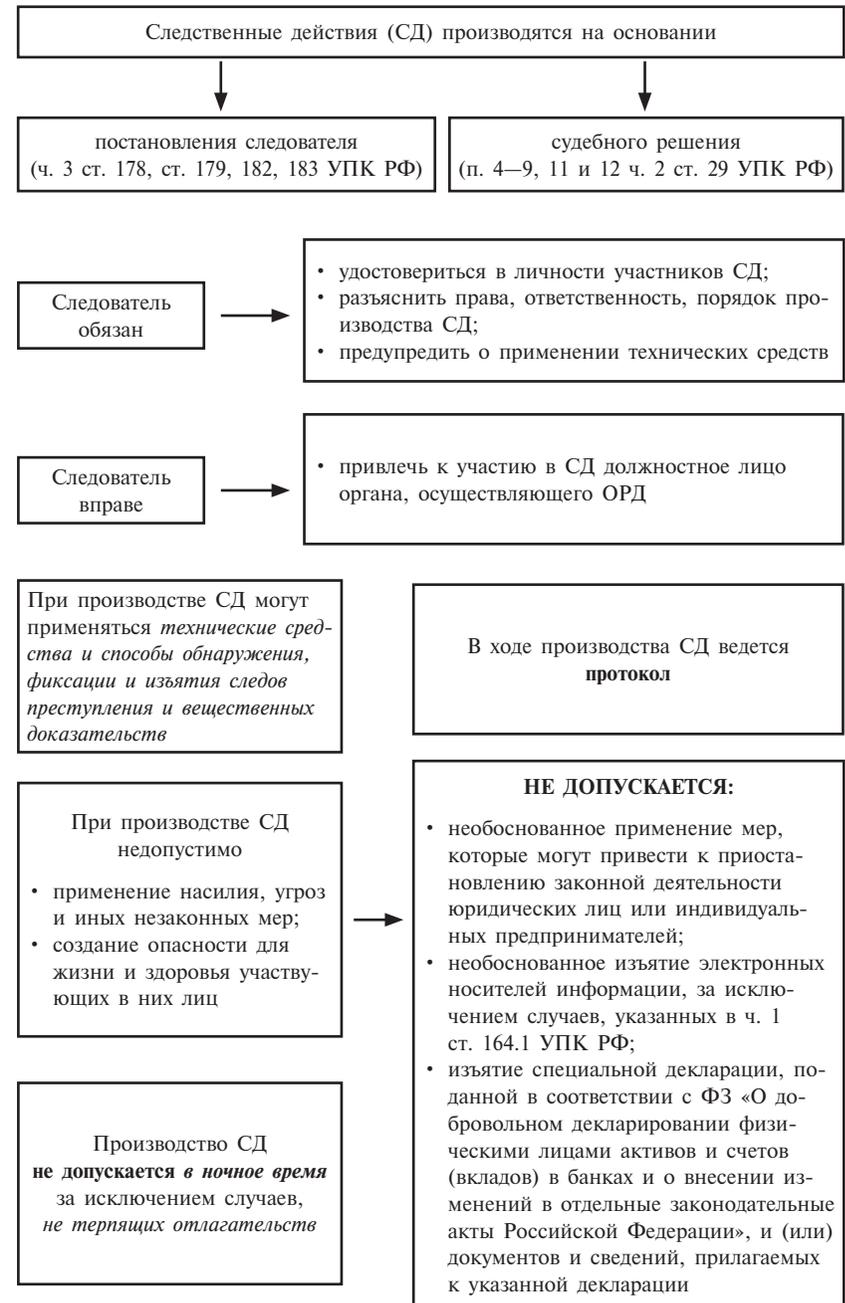
1.6. Следователь и (или) иной участник допроса допустил обращение, унижающее честь и достоинство участвующих в допросе лиц (ст. 21 Конституции РФ; ч. 2 ст. 9 и ч. 4 ст. 164 УПК РФ).

1.7. Следователь не указал в протоколе на участие в допросе иных лиц, в частности другого следователя, специалиста, эксперта, понятого, должностного лица органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность (ч. 7 ст. 164 УПК РФ).

1.8. Допрашиваемый находился в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, лишаящего его возможности адекватно оценивать смысл и значение поставленных перед ним вопросов и ответов на них.

⁴ Часть 3 ст. 56 УПК РФ также не допускает в отсутствие определенных обстоятельств проведение допроса в отношении сенатора, депутата Государственной Думы РФ без их согласия, священнослужителя, арбитра (третейского судьи), должностного лица налогового органа и Уполномоченного по правам человека в РФ.

Общие правила производства следственных действий (схема ст. 164 УПК РФ)



II. Общие правила проведения допроса (ст. 189 УПК РФ)

2.1. Следователь не выяснил, на каком языке допрашиваемое лицо желает давать показания, при том, что допрашиваемый не владеет (недостаточно владеет) языком, на котором ведется производство по уголовному делу (ч. 2 ст. 18 и ч. 1 ст. 189 УПК РФ).

2.2. Следователь не обеспечил право воспользоваться бесплатной помощью переводчика лицу, которое не владеет (недостаточно владеет) языком, на котором ведется производство по уголовному делу (ч. 2 ст. 18, ч. 1 ст. 11, ст. 169 и ч. 1 ст. 189 УПК РФ).

2.3. Следователь задавал наводящие вопросы (ч. 2 ст. 189 УПК РФ)⁵.

2.4. Следователь запретил допрашиваемому лицу пользоваться принесенными им документами и записями (ч. 3 ст. 189 УПК РФ).

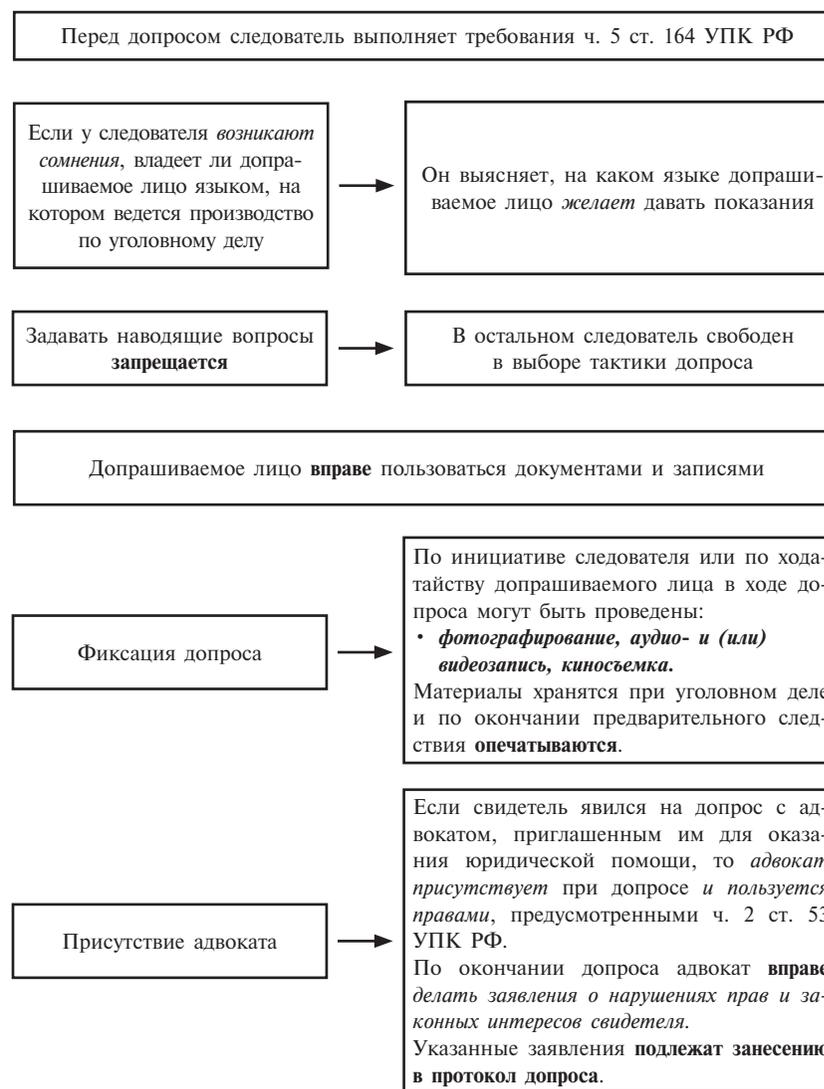
2.5. Следователь препятствовал допрашиваемому в изготовлении схем, чертежей, рисунков, диаграмм в ходе допроса (ч. 5 ст. 190 УПК РФ).

2.6. Совершена подмена одного следственного действия другим: показания свидетеля получены в соответствии с процедурой допроса подозреваемого/обвиняемого (ч. 2 ст. 45 Конституции РФ; постановление КС РФ от 27.06.2000 № 11-П; ст. 16 и ч. 4 ст. 46 УПК РФ)⁶.

⁵ Наводящим признается вопрос, на который возможно дать однозначный ответ — «да» или «нет». Например, вопрос «Вы были в квартире 46 дома 88 по Ленинскому проспекту в городе Москве в 21:00 14 марта 2024 года?» является наводящим. Правильно сформулированным является вопрос: «Где Вы были в 21:00 24 марта 2024 года?».

⁶ Право пользоваться помощью адвоката (защитника) принадлежит каждому лицу с момента, когда в отношении него в уголовном судопроизводстве начинает осуществляться публичное уголовное преследование в любых его формах, а также когда в целях его изо-

Общие правила проведения допроса (схема ст. 189 УПК РФ)



бличения производятся те или иные следственные действия или предпринимаются меры принудительного характера, реально ограничивающие свободу и личную неприкосновенность лица независимо от его процессуального статуса (определения КС РФ от 29.05.2007 № 417-О-О, от 17.02.2015 № 415-О и от 29.03.2016 № 506-О).

III. Место и время допроса (ст. 187 УПК РФ)

3.1. Место проведения допроса негативно повлияло на содержание показаний допрашиваемого (ч. 1 ст. 187 УПК РФ)⁷.

3.2. Допрос длился более четырех часов непрерывно (ч. 2 ст. 187 УПК РФ)⁸.

3.3. Непрерывно длившийся четыре часа допрос возобновлен после перерыва, составившего менее чем один час (ч. 3 ст. 187 УПК РФ).

Примечание: Вне зависимости от волеизъявления допрашиваемого лица следователь обязан объявить перерыв на срок не менее одного часа. Если перерывов было несколько, то хотя бы один из них должен быть не менее одного часа.

3.4. Общая продолжительность допроса в течение дня превысила восемь часов (ч. 3 ст. 187 УПК РФ).

3.5. Нарушено установленное заключением врача максимальное непрерывное время проведения допроса и (или) минимальное время для перерыва/отдыха/приема пищи/лекарственных препаратов и др. (ч. 4 ст. 187 УПК РФ).

3.6. Допрос находящегося в СИЗО обвиняемого проведен в промежуток времени для приема пищи, установленный распорядком данного учреждения (ч. 2 ст. 9 и ч. 4 ст. 164 УПК РФ)⁹.

⁷ Под местом нахождения лица следует понимать место его жительства, работы, учебы, отдыха, лечения и др.

⁸ Допрос, непрерывно длящийся незначительно больше, чем четыре часа, судебная практика не признаёт в качестве существенного нарушения (Апелляционное определение Судебной коллегии по уголовным делам ВС РФ от 08.09.2015 по делу № 4-АПУ15-44).

⁹ Нарушение может быть расценено как способ незаконного воздействия на допрашиваемого.

Важно: 1) время следственного действия включает в себя время на его протоколирование и занесение замечаний; 2) недопустимо оформление одного допроса как нескольких с целью непредоставления перерыва или несоблюдения правила о максимальной длительности допроса в течение дня; 3) принуждение к даче показаний, например, посредством угроз, шантажа, оскорблений, умышленного существенного нарушения требований о продолжительности и условиях проведения допроса, может повлечь наступление уголовной ответственности по ст. 302 УК РФ (п. 7 ПП ВС РФ от 28.06.2022 № 20).

Место и время допроса (схема ст. 187 УПК РФ)



IV. Лицо, проводящее допрос

4.1. Допрос проведен не тем лицом, которому разрешено или поручено его провести, т. е. лицом, не ведущим производство по уголовному делу, не входящим в состав следственной группы или группы дознавателей по его расследованию и действующим в отсутствие письменного поручения.

4.2. Допрос проведен оперативным сотрудником:

1) не имеющим письменного поручения следователя или дознавателя;

2) имеющим письменное поручение следователя или дознавателя, но оно (поручение) не предъявлено для ознакомления. *Оперативный сотрудник обязан представить для ознакомления подтверждающие законность его действий документы, иначе нет оснований полагать, что его требования законны, а значит обязательны для исполнения;*

3) имеющим письменное поручение следователя или дознавателя, предъявленное для ознакомления посредством прочтения, однако отказано в снятии его копии с помощью технических средств в той части, в которой документ(-ы) не содержат государственной или иной охраняемой законом тайны.

V. Допрос обвиняемого (ст. 173 УПК РФ)¹⁰

5.1. Первый допрос обвиняемого проведен спустя продолжительное время после предъявления обвинения (ч. 1 ст. 173 УПК РФ)¹¹.

5.2. Отказано в отложении первого допроса обвиняемого на непродолжительное время для возможности подготовки к защите (ч. 3 ст. 47 УПК РФ)¹².

5.3. Отказано в проведении свидания с защитником наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности (п. 9 ч. 4 ст. 47, ч. 1 ст. 173 УПК РФ).

5.4. В случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника не обеспечено право пригласить другого защитника, а в случае отказа допрашиваемого не были приняты меры по назначению защитника (ч. 3 ст. 50 и ч. 1 ст. 173 УПК РФ).

5.5. До начала допроса в качестве обвиняемого, в том числе первого, не были разъяснены пра-

¹⁰ Допрос обвиняемого проводится в порядке, установленном ст. 189 УПК РФ, при соблюдении требований ст. 173, п. 9 ч. 4 ст. 47 и ч. 3 ст. 50 УПК РФ.

¹¹ Отложение допроса после предъявления обвинения допускается в исключительных случаях, например, при внезапном заболевании обвиняемого и др. Факт отложения первого допроса обвиняемого должен быть специально оговорен в протоколе допроса или в отдельном протоколе.

¹² Первый допрос обвиняемого должен быть отложен на основании ч. 3 ст. 47 УПК РФ, которая устанавливает, что обвиняемый вправе иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите.

Допрос обвиняемого (схема ст. 173 УПК РФ)

ва, предусмотренные ч. 4 ст. 47 УПК РФ и (или) положения ст. 51 Конституции РФ (ч. 1 ст. 173 УПК РФ).

5.6. Следователь в начале допроса не выяснил у обвиняемого, признает ли он себя виновным, желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и если желает, то на каком языке (ч. 2 ст. 173 УПК РФ).

5.7. К участию в уголовном деле не был привлечен переводчик, хотя обвиняемый не владеет (недостаточно владеет) языком, на котором ведется судопроизводство (ч. 2 ст. 18, ч. 2 ст. 173 УПК РФ).

5.8. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению при его отказе от дачи показаний на первом допросе проведен при отсутствии просьбы самого обвиняемого (ч. 4 ст. 173 УПК РФ)¹³.

Примечание: При проведении допроса недопустимы обман, умышленное введение в заблуждение относительно каких-то обстоятельств обвинения, «делка» с обвиняемым, например, когда «в обмен» на признание виновности предлагается смягчение ответственности, изменение меры пресечения и т. д.

Следователь допрашивает обвиняемого **немедленно** после предъявления ему обвинения с соблюдением требований п. 9 ч. 4 ст. 47 и ч. 3 ст. 50 УПК РФ

В начале допроса следователь выясняет у обвиняемого

- признает ли он себя виновным;
 - желает ли дать показания по существу предъявленного обвинения и на каком языке.
- В случае отказа от дачи показаний следователь *делает соответствующую запись* в протоколе допроса

Допрос проводится в порядке, установленном ст. 189 УПК РФ, с изъятиями, установленными настоящей статьей

Повторный допрос обвиняемого **по тому же обвинению** в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться **только по просьбе самого обвиняемого**

¹³ В случае предъявления повторного обвинения это право снова может быть использовано.

VI. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля (ст. 191 УПК РФ)¹⁴

6.1. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, был проведен в отсутствие педагога или психолога (ч. 1 ст. 191 УПК РФ)¹⁵.

6.2. Следователь не уведомил законного представителя несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего о вызове на допрос, не разъяснил право присутствовать на допросе (ч. 1 ст. 191 УПК РФ; определение ВС РФ от 02.11.2011 № 53-О11—57).

6.3. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего по делу о преступлении против половой неприкосновенности проведен в отсутствие психолога.

Примечание: во всех других случаях, кроме указанных в п. 6.1, участие педагога или психолога остается на усмотрение следователя.

6.4. Допрос несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля:

1) в возрасте до семи лет продолжался без перерыва более тридцати минут, а в общей сложности — более одного часа;

¹⁴ Статья применяется во взаимосвязи с ч. 1 ст. 11, ч. 5 ст. 164 и ч. 1 ст. 189 УПК РФ.

¹⁵ Запрещено проводить допрос с участием педагога или психолога, который является штатным сотрудником правоохранительных органов. В подобном случае его процессуальный нейтралитет не может быть презюмирован, и он подлежит отводу по аналогии со ст. 71 УПК РФ (отвод специалиста).

2) в возрасте от семи до четырнадцати лет — более одного часа, а в общей сложности — более двух часов;

3) в возрасте старше четырнадцати лет — более двух часов, а в общей сложности — более четырех часов в день (ч. 1 ст. 191 УПК РФ).

6.5. Потерпевший или свидетель в возрасте до шестнадцати лет был предупрежден об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний (ч. 2 ст. 191 УПК РФ)¹⁶.

6.6. Следователь при отсутствии противоречий интересам несовершеннолетнего необоснованно не допустил к участию в допросе законного представителя и (или) не обеспечил участие в допросе другого законного представителя (ч. 3 ст. 191 и ч. 4 ст. 7 УПК РФ).

6.7. Не проводилась видеозапись или киносъемка допроса несовершеннолетнего при отсутствии возражений допрашиваемого или его законного представителя (ч. 5 ст. 191 УПК РФ).

¹⁶ Определением Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 14.12.2020 № 77—2366/2020 протокол допроса несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего к моменту допроса шестнадцатилетнего возраста, который предупрежден за отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний, признан недопустимым доказательством.

Особенности проведения допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего (схема ст. 191 УПК РФ)

<p>Участие педагога или психолога обязательно, если</p> <ul style="list-style-type: none"> • потерпевший или свидетель <i>не достиг 16 лет</i>; • потерпевший или свидетель <i>достиг 16 лет</i>, но страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии 	<p>Участие педагога или психолога возможно по усмотрению следователя, если</p> <ul style="list-style-type: none"> • потерпевший или свидетель <i>достиг 16 лет</i>
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Продолжение СД по времени		Без перерыва	В общей сложности
	До 7 лет	Не более 30 минут	Не более 1 часа
	От 7 до 14 лет	Не более 1 часа	Не более 2 часов
	Старше 14 лет	Не более 2 часов	Не более 4 часов

При производстве указанных СД **вправе** присутствовать **законный представитель** несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля

Потерпевшие и свидетели в возрасте **до 16 лет** не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При разъяснении их процессуальных прав им указывается на необходимость **говорить правду**

Следователь **вправе не допустить** к участию в допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля, его **законного представителя** и (или) **представителя**, если это *противоречит интересам несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля*. В этом случае следователь обеспечивает участие в допросе другого законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля

По уголовным делам о преступлениях против *половой неприкосновенности несовершеннолетнего* участие психолога **обязательно**, если:

- потерпевшему или свидетелю *меньше 16 лет*;
- потерпевшему или свидетелю *больше 16 лет*, но он *страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии*

- Применение видеозаписи или киносъемки **обязательно**.
- Исключение: *несовершеннолетний потерпевший* или свидетель либо его законный представитель **против этого возражает**.
- Материалы видеозаписи или киносъемки хранятся при уголовном деле

VII. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого/обвиняемого (ст. 425 УПК РФ)

7.1. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого продолжался без перерыва более двух часов, а в общей сложности более четырех часов в день.

7.2. Не участвовал педагог или психолог при допросе несовершеннолетнего подозреваемого/обвиняемого, хотя допрашиваемый:

- 1) не достиг возраста 16 лет;
- 2) достиг возраста от 16 до 18 лет, но страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии (ч. 3 ст. 425 УПК РФ; ПП ВС РФ от 01.02.2011 № 1).

7.3. Не участвовал защитник в ходе допроса несовершеннолетнего подозреваемого/обвиняемого (п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ; п. 8 ПП ВС РФ от 01.02.2011 № 1).

Примечание: Участие защитника обязательно также и в случаях, когда лицо обвиняется в нескольких преступлениях, одно из которых совершено им в возрасте до 18 лет, а другое — после достижения совершеннолетия (п. 12 ПП ВС РФ от 19.12.2013 № 41).

7.4. Следователь отклонил ходатайство об обеспечении участия педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (ч. 4 ст. 425 УПК РФ).

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого/ обвиняемого (схема ст. 425 УПК РФ)



VIII. Особенности проведения допроса путем использования систем видео-конференц-связи (ст. 189.1 УПК РФ)

8.1. Следователь по месту нахождения допрашиваемого лица оказал содействие в организации проведения допроса при отсутствии письменного поручения следователя, в производстве которого находится уголовное дело (ч. 2 ст. 189.1 УПК РФ).

8.2. Следователь провел допрос посредством мобильного телефона (путем совершения видеозвонка), компьютера или другого технического устройства, которые не допущены к использованию с этой целью (ч. 1 ст. 189.1 УПК РФ).

8.3. Видео-конференц-связь была организована таким образом, что допрашиваемое лицо не могло видеть всё помещение, в котором находился следователь.

8.4. Допрос проведен в отношении лица, страдающего расстройством слуха, в отсутствие сурдопереводчика.

8.5. Неудачное размещение сурдопереводчика препятствовало восприятию передаваемой им информации, что лишало допрашиваемого возможности оценивать смысл и значение поставленных перед ним вопросов и ответов на них.

8.6. От допрашиваемого не была получена подписка:

1) о разъяснении прав, обязанностей, ответственности и порядка проведения допроса;

2) об оглашении протокола допроса (ч. 3 ст. 189.1 УПК РФ).

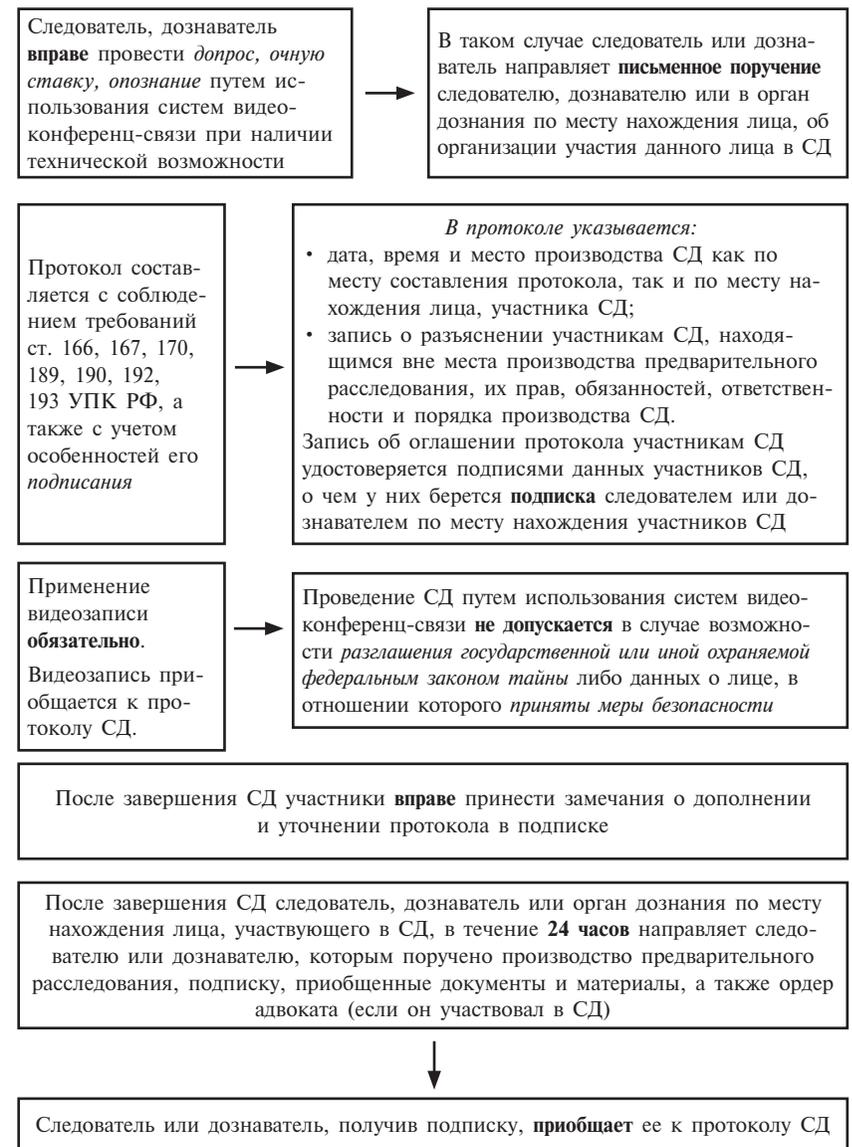
8.7. В протоколе не указаны (неверно указаны) дата/время/место проведения допроса как по месту составления протокола, так и по месту нахождения допрашиваемого лица (ч. 3 ст. 189.1 УПК РФ).

8.8. В ходе допроса не была произведена видеозапись (ч. 4 ст. 189.1 УПК РФ).

8.9. В ходе допроса была произведена видеозапись, однако материалы видеозаписи не приобщены к протоколу (ч. 4 ст. 189.1 УПК РФ).

8.10. Организация допроса не исключала возможности разглашения государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны либо данных о лице, в отношении которого приняты меры безопасности (ч. 8 ст. 189.1 УПК РФ).

Особенности проведения допроса, очной ставки, опознания путем использования систем видеоконференц-связи (схема ст. 189.1 УПК РФ)



IX. Право на получение квалифицированной юридической помощи

9.1. Допрос проведен в отсутствие защитника в случае, когда его участие является обязательным в соответствии с п. 2—7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ, или когда обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ.

9.2. Адвокат (защитник) не был допущен для участия в допросе (ч. 2 ст. 53, п. 6 ч. 4 ст. 56 и ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

9.3. Ходатайство об участии адвоката (защитника) в допросе не было рассмотрено/было произвольно отклонено (ст. 121 и 122 УПК РФ).

9.4. Защитник по назначению участвовал в допросе подозреваемого/обвиняемого в нарушение Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, утвержденном Решением Совета ФПА РФ от 15.03.2019.

9.5. Защитник по назначению участвовал в допросе задержанного до истечения 24 часов с момента его фактического задержания и при отсутствии достоверных сведений о невозможности явки защитника по соглашению в течение 24 часов с момента фактического задержания (ч. 4 ст. 50 УПК РФ; Разъяснение Совета Адвокатской палаты города Москвы от 24.09.2015 «О соблюдении требований части 3 и части 4 статьи 50 УПК РФ»¹⁷.

¹⁷ Достоверным подтверждением волеизъявления допрашиваемого может являться собственноручно написанное свободное и добровольное заявление на оказание юридической помощи защитником по назначению.

9.6. Защитник по назначению, установив факт наличия у допрашиваемого защитника по соглашению, и в отсутствие с его стороны и (или) со стороны защитника по соглашению злоупотребления правом на защиту не предпринял действий, направленных на прекращение своего участия в деле.

9.7. Защитник по назначению допустил неправомерное одновременное участие в допросе наряду с защитником по соглашению (постановление КС РФ от 17.07.2019 № 28-П; п. 18 ПП ВС РФ от 30.06.2015 № 29).

9.8. Совершена неправомерная замена защитника по назначению на другого защитника по назначению (постановление КС РФ от 17.07.2019 № 28-П; п. 18 ПП ВС РФ от 30.06.2015 № 29)¹⁸.

9.9. Отказано в отложении допроса свидетеля на непродолжительное время для приглашения адвоката (ч. 1 ст. 11, п. 6 ч. 4 ст. 56 и ч. 5 ст. 189 УПК РФ; кассационное определение Верховного Суда РФ от 23.08.2011 № 69-О11—14СП).

Примечание: Наличие права свидетеля являться на допрос с адвокатом обязывает следователя не препятствовать осуществлению этого права.

¹⁸ Поведение защитника по назначению, рассматриваемое в пунктах 9.6—9.8, является допустимым только в случае вынесения следователем обоснованного постановления с приведением конкретных фактических обстоятельств злоупотребления допрашиваемым лицом и (или) его защитником (по соглашению или назначению) правом на защиту: процессуальное поведение, которое ущемляет конституционные права иных участников судопроизводства, дезорганизует ход досудебного либо судебного процесса, направлено на срыв производства по делу.

9.10. Произвольно отведен адвокат, представляющий интересы нескольких свидетелей, дающих схожие показания и не имеющих противоречащих друг другу интересов (п. 3 ч. 1 ст. 79 УПК РФ; определение КС РФ от 15.10.2018 № 2518-О).

9.11. Адвокату было запрещено давать краткие консультации своему доверителю (ч. 5 ст. 189 и ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

9.12. Вопросы адвоката были отведены, но следователь не занес их в протокол (ч. 2 ст. 53 и ч. 5 ст. 189 УПК РФ; определение КС РФ от 24.11.2005 № 430-О).

9.13. Вопросы адвоката были отведены, однако следователь не обосновал свое решение, не привел оснований, по которым эти вопросы отвергаются, и тем самым нарушил требования ч. 4 ст. 7 УПК РФ.

9.14. Адвокат был ограничен в принесении письменных замечаний по поводу правильности и (или) полноты записей в протокол допроса (ч. 5 ст. 189 и ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

9.15. Заявления адвоката о нарушениях прав и законных интересов допрашиваемого по окончании допроса не были занесены в протокол допроса (в части или полностью) либо были занесены неправильно (ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

9.16. Адвокату было отказано в ознакомлении с документами и материалами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому/обвиняемому (п. 6 ч. 1 ст. 53 УПК РФ; определение КС РФ от 31.05.2022 № 1430-О).

9.17. Следователь при получении показаний свидетеля не обеспечил условия, позволяющие

допрашиваемому лицу получить представление о своих правах и обязанностях, выдвигаемом против него подозрении и, следовательно, эффективно защищаться (постановление КС РФ от 27.06.2000 № 11-П)¹⁹.

9.18. Отказано в изготовлении допрашиваемым и (или) его адвокатом копии протокола допроса с помощью технических средств в части, в которой данные материалы не содержат государственной или иной охраняемой законом тайны (ч. 2 ст. 45 Конституции РФ; определение КС РФ от 24.02.2005 № 133-О)²⁰.

¹⁹ Коллизионность ситуации заключается в том, что свидетель предупреждается об ответственности за отказ от дачи показаний. В таком случае при согласии отвечать на вопросы свидетель фактически соглашается давать показания против самого себя, а при отказе возникают риски привлечения к уголовной ответственности за отказ от дачи показаний.

²⁰ Допрашиваемый наделен правом приносить жалобы на действия (бездействие) и решения следователя. Соответственно, для реализации права на обжалование таких действий допрашиваемый и его адвокат не могут быть лишены возможности ознакомления с протоколом, фиксирующим обжалуемые действия (определение КС РФ от 23.06.2016 № 1346-О).

Х. Общие требования, предъявляемые к протоколу следственного действия (ст. 166 УПК РФ)

10.1. Протокол не был составлен либо составлен спустя продолжительное время после проведения допроса (ч. 1 ст. 166 УПК РФ).

10.2. В протоколе не указаны (ч. 3 ст. 166 УПК РФ):

1) место и дата проведения допроса, время его начала и окончания с точностью до минуты;

2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол;

3) фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в допросе, а в необходимых случаях — его адрес и другие данные о его личности (за исключением случаев о сохранении в тайне данных о личности участника следственного действия).

10.3. Протокол содержит неверное описание последовательности хода допроса (ч. 4 ст. 166 УПК РФ).

10.4. В протоколе не изложены заявления лиц, участвовавших в допросе (ч. 4 ст. 166 УПК РФ).

10.5. В протоколе не указаны технические средства, примененные в ходе допроса, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены, и полученные результаты (ч. 5 ст. 166 УПК РФ).

10.6. В протоколе не отмечено, что лица, участвующие в допросе, были заранее предупреждены о применении и особенностях применения технических средств.

10.7. Протокол не был предъявлен для ознакомления всем лицам, участвовавшим в допросе (ч. 6 ст. 166 УПК РФ).

10.8. Не было разъяснено право делать подлежащие внесению в протокол замечания по его дополнению и уточнению (ч. 6 ст. 166 УПК РФ).

10.9. Было отказано во внесении заявлений о дополнении и (или) уточнении протокола (ч. 6 ст. 166 УПК РФ).

10.10. Замечания по дополнению и уточнению протокола не оговорены и не удостоверены подписями этих лиц (ч. 6 ст. 166 УПК РФ).

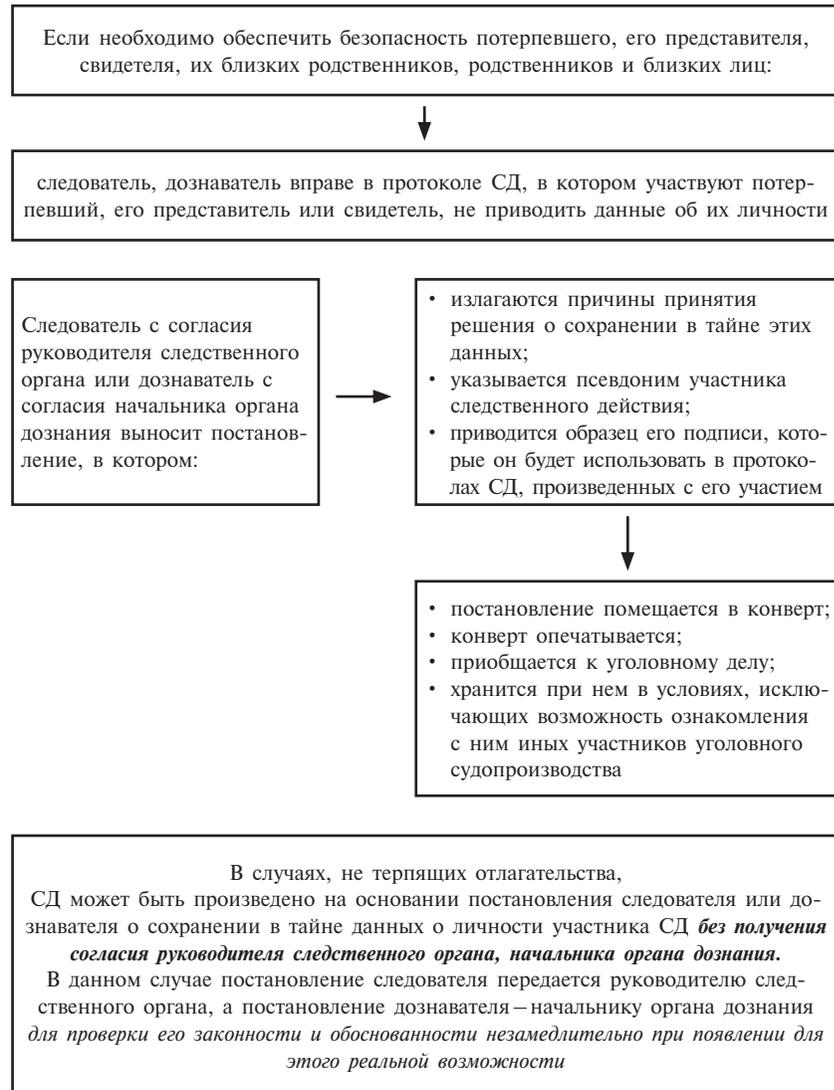
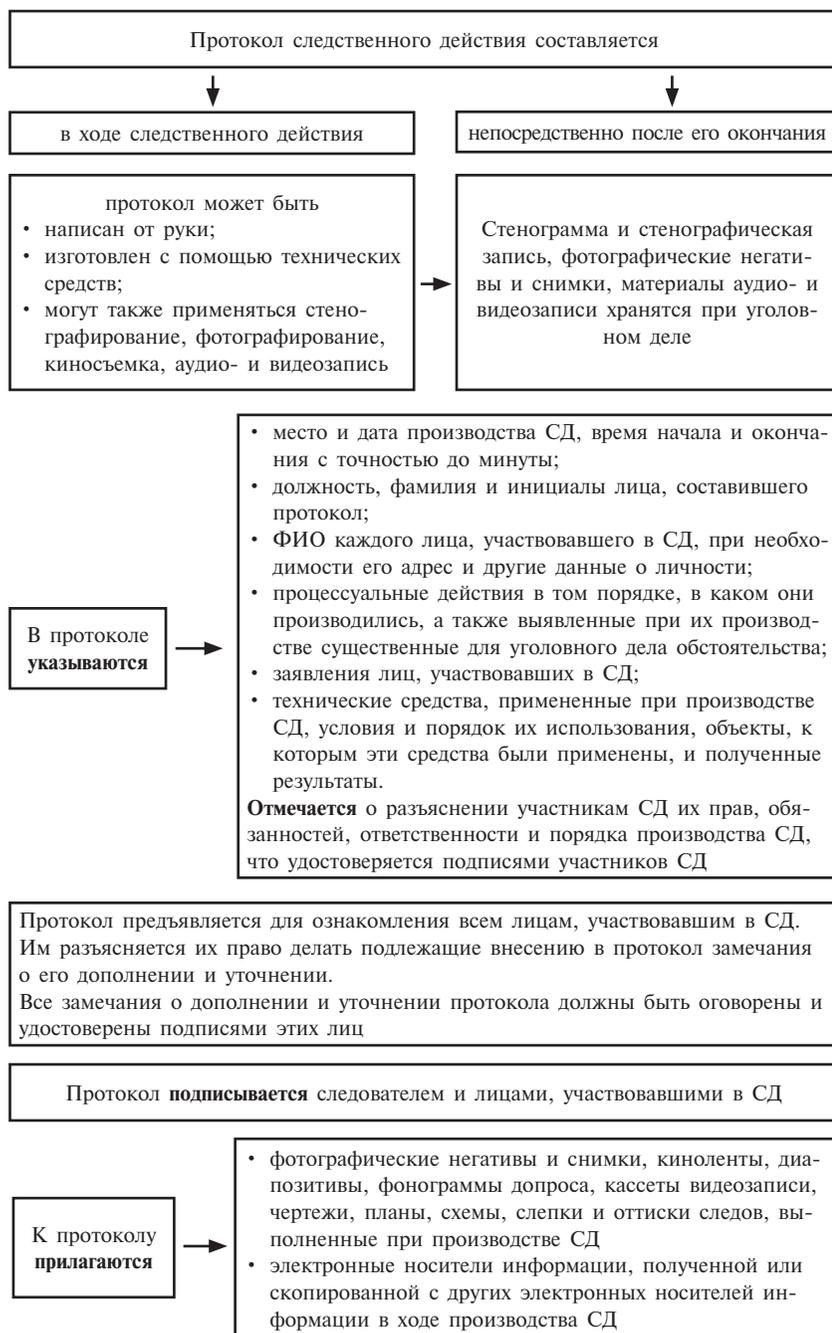
10.11. Протокол и (или) приложения не подписаны следователем и (или) лицами, участвовавшими в допросе (ч. 7 ст. 166 УПК РФ)²¹.

10.12. Протокол не содержит записи о разъяснении участникам допроса их прав, обязанностей, ответственности и порядка производства следственного действия, которая удостоверяется подписями участников следственных действий (ч. 10 ст. 166 УПК РФ).

10.13. Протокол содержит запись о разъяснении участникам допроса их прав, обязанностей, ответственности и порядка производства следственного действия, однако она не удостоверена подписями участника(ов) следственного действия (ч. 10 ст. 166 УПК РФ).

²¹ Определением Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 02.02.2021 № 77-493/2021 протокол допроса признан недопустимым доказательством, так как, несмотря на наличие указания об участии в допросе защитника, ни одной его подписи он не содержит.

Протокол следственного действия (схема ст. 166 УПК РФ)



XI. Протокол допроса (ст. 190 УПК РФ)

11.1. Показания записаны не от первого лица и не дословно (при наличии возможности) (ч. 4 ст. 166 и ч. 2 ст. 190 УПК РФ).

11.2. Показания записаны в другой последовательности, чем были даны (ч. 4 ст. 166 и ч. 2 ст. 190 УПК РФ).

11.3. В протокол записаны не все вопросы, в том числе не все из тех, которые были отведены следователем или на которые допрашиваемый отказался отвечать (ч. 4 ст. 166 и ч. 2 ст. 190 УПК РФ).

Примечание: Нарушение может повлечь признание протокола допроса недопустимым доказательством²².

11.4. Протокол не содержит вопросно-ответной части (ч. 4 ст. 166, ч. 2 ст. 190 УПК РФ).

Примечание: нарушение является существенным и распространенным²³.

11.5. Протокол не содержит записи о предъявленных допрашиваемому лицу вещественных доказательств, документах, оглашенных протоколах других следственных действий, материалах аудио- и (или) видеозаписи и др. (ч. 3 ст. 190 УПК РФ).

²² См., например, апелляционное определение Верховного Суда РФ от 26.03.2014 № 82-АПУ14-10; кассационное определение Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 05.02.2020 № 77-93/2020.

²³ Точная и полная фиксация заданных вопросов обязательна для установления того, что они не являются наводящими. Изложение показаний в форме свободного рассказа, составленного в результате ответов на вопросы, может быть использовано в интересах защиты для признания протокола недопустимым доказательством (ст. ст. 75 и 83 УПК РФ).

11.6. В ходе допроса проводились фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка, однако протокол не содержит об этом записи; также не указаны: сведения о технических средствах, условиях их использования; сведения о причине и длительности остановки записи; заявления допрашиваемого лица по поводу их проведения (ч. 4 ст. 190 УПК РФ)²⁴.

11.7. К протоколу не были приобщены изготовленные допрашиваемым в ходе допроса схемы, чертежи, рисунки, диаграммы, или не было сделано записи о них (ч. 5 ст. 190 УПК РФ).

Примечание: Закон не устанавливает способа изготовления визуальной информации, значит, она может быть изготовлена с помощью компьютерной графики.

11.8. По окончании допроса протокол не был предъявлен для прочтения или по просьбе допрашиваемого оглашен следователем (ч. 6 ст. 190 УПК РФ).

11.9. Ходатайство допрашиваемого о дополнении и (или) уточнении протокола не было рассмотрено непосредственно после его заявления или было произвольно отклонено (ст. ст. 121 и 122 УПК РФ).

Примечание: такое ходатайство подлежит обязательному удовлетворению.

11.10. При допросе присутствовало неустановленное лицо, сведения о котором не внесены в протокол (ч. 7 ст. 190 УПК РФ).

²⁴ Средства фиксации показаний могут использоваться не только по инициативе следователя, но и по ходатайству участника допроса.

Протокол допроса (схема ст. 190 УПК РФ)

11.11. В протоколе указаны не все лица, участвовавшие в допросе (ч. 7 ст. 190 УПК РФ).

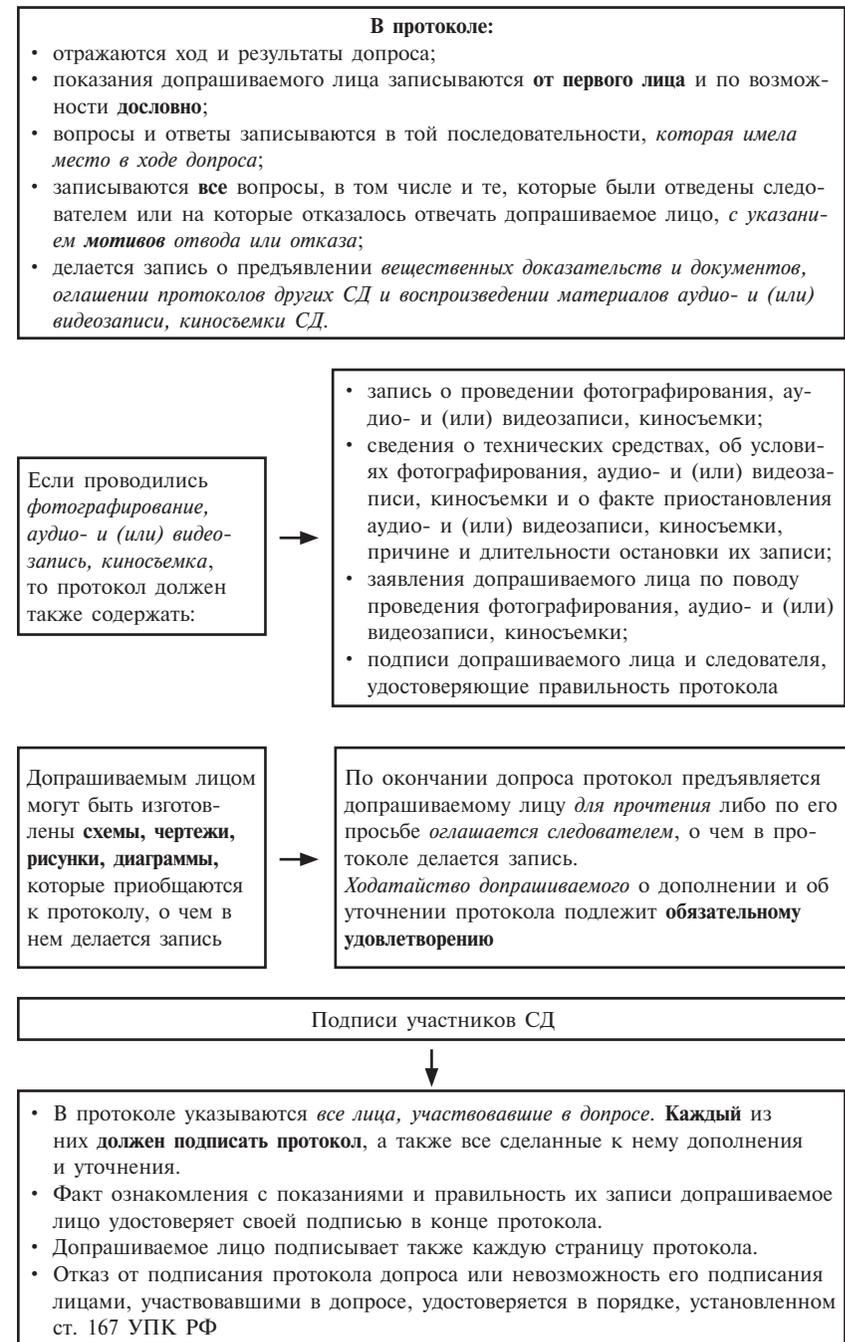
Примечание: Сведения о сотрудниках подразделений силовой поддержки также подлежат внесению в протокол.

11.12. Не каждый из лиц, участвовавших в допросе, подписал протокол и (или) все сделанные к нему дополнения и уточнения (ч. 7 ст. 190 УПК РФ).

11.13. Допрашиваемый не удостоверил подписью в конце протокола факт ознакомления с показаниями и правильность их записи (ч. 8 ст. 190 УПК РФ).

11.14. Допрашиваемый подписал не каждую страницу протокола (ч. 8 ст. 190 УПК РФ)²⁵.

11.15. Отказ от подписания протокола допроса или невозможность его подписания лицами, участвовавшими в допросе, не удостоверен в порядке, предусмотренном ст. 167 УПК РФ.



²⁵ Подписание именно каждой страницы протокола требуется для того, чтобы исключить подмену одного или нескольких листов.

ЗАВЕРШЕНИЕ

Процедура получения и оформления показаний в ходе досудебного производства по уголовному делу достаточно подробно регламентирована законодательными предписаниями и должна им соответствовать.

Сложность и многоаспектность этого следственного действия влечет многочисленные нарушения со стороны проводящего его лица, и они не должны остаться без внимания адвоката.

Надлежащее реагирование, включая, но не ограничиваясь принятием мер к занесению в протокол замечаний о допущенных нарушениях, может способствовать снижению доказательственного значения сведений, содержащихся в протоколе допроса, или вовсе повлечь исключение протокола из числа доказательств.