

Фойницкий Иван Яковлевич

**Курс русского уголовного
судопроизводства**

Том 2

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 291
ББК 86.3
И17

И17 **Иван Яковлевич Ф.**
Курс русского уголовного судопроизводства: Том 2 / Фойницкий Иван Яковле-
вич – М.: Книга по Требованию, 2023. – 664 с.

ISBN 978-5-521-28464-1

ISBN 978-5-521-28464-1

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2023

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2023

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первозданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.

ловный же искъ направленъ для принятія наказания и такимъ образомъ предметамъ уголовного преслѣдованія является осуществленіе карательной, государственной власти въ каждомъ отдѣльномъ случаѣ. Поэтому не-обходимыми условіями уголовного преслѣдованія являются:

1) Наличность преступленія. Дѣяніе, вызывающее уголовное преслѣдованіе, должно заключать въ себѣ признаки какого либо преступленія, предельные уголовными законами. Преслѣдованіе, возбужденное противъ дѣянія, не представляющаго собою полного состава преступленія, недействительно, ничтожно съ самаго начала. Судъ уголовный не долженъ принимать его къ разсмотрѣнію и обязанъ отказать обвинителю, не призывая обвиняемаго на скамью подсудимыхъ. Потому же, если судебное разбирательство на основаніи такого преслѣдованія уже состоялось, то по принисленной кассационной жалобѣ отменится все производство. Это положеніе раздѣляется нашимъ судебнымъ практикомъ относительно трехъ признаковъ, которые принадлежатъ къ внешнему составу преступленія, т.е. къ предмету и оръжію. Это же касается признаковъ внутреннего состава, т.е. направленія воли дѣятеля /намереніе, осторожность и пр./, то они подпадаютъ подъ званію на судъ и, если обвиненіе ихъ утверждать, судъ долженъ опредѣлить: находятся ли они въ наличности, т.е. преступить къ

Несоблюд
есть у
преступ
преступ

|||

распространенію грѣха по существу.

2/ Уголовное преслѣдованіе необходимо предполагаетъ наличность виновника преступленія, такъ какъ уголовная отвѣтственность не переходитъ на третьихъ лицъ. Въ случаѣ временнаго отсутствія виновника (побѣга), уголовное преслѣдованіе приостанавливается, а если оно теряетъ временный характеръ (смерть) уголовное преслѣдованіе прекращается собою.

3/ Уголовное преслѣдованіе необходимо предполагаетъ наличность права наказанія въ данномъ случаѣ, такъ какъ оно направляется къ примѣненію наказанія къ виновному. Всѣ примѣны, устранившія примѣненіе наказанія упраздняютъ и уголовное преслѣдованіе. Если примѣны эти появились раньше, чѣмъ преслѣдованіе было возбуждено, то они препятствуютъ силѣ его возбужденію, такъ какъ отсутствуетъ законное основаніе для уголовного преслѣдованія. Если они появились позже, то возбужденное преслѣдованіе прекращается. Примѣны, устранившія наличность права наказанія изложены въ 16 ст. У. У. С. Рассматриваются они въ курсѣ Уголовнаго Права, такъ какъ обрисовка ихъ дается главнымъ образомъ законами матеріальными, хотя по своему значенію они процессуальнаго свойства.

Кромѣ того, необходимо указать и на то, что никто не судится дважды за одно и тоже преступное дѣяніе. Поэтому

право наказанія полагается наличною
присягою присяжной по этому же дѣлу. Но не
все же судисата имѣютъ такую силу, нужно
отличать присяжніе дѣла по существу отъ
присяжній предварительныхъ. За послѣдними
не признается силы судебнаго приговора. Это
непризнание заставляетъ законодательство
установить границу, опредѣлить тотъ мо-
ментъ, въ который подвергнувшійся уголовно-
му преслѣдованію можетъ оставаться спо-
койнымъ, если состоялось постановленіе о пре-
кращеніи по дѣлу. Наше законодательство
постановляетъ, что хотя за постановленіемъ
о прекращеніи дѣла и не признается
силы судебнаго приговора, но новое возбужде-
ніе такъ прекращеннаго дѣла требуетъ из-
вѣстныхъ условій (24 ст. У. У. С.):

1) Необходимо, чтобы въ дѣлѣ были откры-
ты какія либо новыя дополнителныя обсто-
ятельства, несомненно указывающія на не-
правильность прекращеній.

2) Оно можетъ быть возбуждено только
въ силу новаго судебнаго постановленія о воз-
бужденіи преслѣдованій. Затѣмъ въ полной
мѣрѣ право наказанія полагается только
приговорами, вошедши въ законную силу.

Такимъ образомъ только при налично-
сти этихъ условій можетъ быть рѣчь объ уго-
ловномъ преслѣдованіи. Исключеній изъ этихъ
правилъ иностраннаго законодательства не
знаютъ, наши же законодательство имѣетъ
ихъ два, сдѣланныя или умноженныя по прав-

Полн
стий
этихъ
вима
наши
закон
дѣла

тимескимъ соображеніямъ, или же по недоумо-
тру. Оба они относятся къ тому случаю, ко-
гда дѣло подлежитъ разсмотрѣнію уголовна-
го суда, не смотря на невозможность принять
наказаніе.

а) На основаніи ст. 17 Уст. Уголовнаго Су-
допроизводства, при прекращеніи уголовного
преслѣдованія за смертью подсудимаго, дав-
ностью, прилитіемъ или помилованіемъ,
начаты въ судѣ уголовныя иски о вознагра-
жденіи за вредъ и убытки, причиненные пре-
ступленіемъ или проступкомъ, разрѣшаются
тѣми же уголовными судами. Но такъ
какъ для разрѣшенія гражданскаго иска, вы-
текающаго изъ преступленія, необходимо уста-
новить событіе преступленія и причинную
связь его съ дѣяніемъ даннаго лица, то вопро-
сы эти разрѣшаются уголовными судами,
несмотря на невозможность принятія
наказанія. Законъ говоритъ: „иски, начаты
въ судѣ уголовныя“ и тѣмъ требуетъ, чтобы
причины, прекращающія наказуемость, вы-
ли обнаружены уже послѣ начатія такихъ
исковъ, такъ какъ при болѣе раннемъ ихъ обна-
руженіи самый искъ не можетъ быть допу-
щенъ къ уголовному суду. Предвѣстия пританъ,
чтобы искъ уже былъ начатъ въ судѣ уголов-
номъ. Предварительное слѣдствіе преслѣду-
етъ иныя цѣли, чѣмъ судъ по существу. По-
этому въ кассаціонной практикѣ принято,
что гражданскій искъ подлежитъ разрѣшенію
уголовнаго суда, не смотря на наличность

причины, устраняющие применение наказания тогда лишь, если причины эти обнаружены после передачи суду. Въ мированъ разбирательствъ этого разряда не допуская. Разрешая дѣла исключительно въ интересах гражданскаго иска, судъ уголовный въ случаяхъ этого рода ограничивается только теми обстоятельствами уголовного свойства установленіе которыхъ необходимо для рѣшенія гражданского вопроса. Но по требованію подсудимаго судъ долженъ опредѣлить его вину въ вѣстѣ и наказаніе, которому онъ подлежалъ бы, если бы въ дѣлѣ не сказалось законной причины къ прекращенію уголовного преслѣдованія [ст. 772 и 773 Уст. Угол. Судоп.]. Не смотря на такое опредѣленіе, осужденный однако не подвергается наказанію. Отсюда исключается случай служебныхъ преступлений должностныхъ лицъ, подверженныхъ подвѣдѣ манифеста о помилованіи безъ судебного опредѣленія вины или невиновности ихъ; такимъ лицамъ предоставляется просить о назначеніи суда, послѣдствиемъ чего явится отлѣныя по отношенію къ нимъ дѣйствія манифеста о помилованіи [ст. 1129-1135 (1112-1123) У. У. С.].
 Въ случаяхъ обжалованія оправдательнаго приговора исключительно гражданскими истцами и отлѣны приговора въ кассационномъ порядкѣ по такой жалобѣ дѣло передается въ судъ для разсмотрѣнія его въ полномъ объемѣ, несмотря на то, что наказаніе къ осужденному применено быть

не может.

За исключеніемъ этихъ двухъ случаевъ, объясняемыхъ исключительно интересами гражданского иска, уголовное преслѣдованіе и судбно-уголовное развѣдательство не имеютъ места, или отсутствуютъ возможность приложенія наказаній.

Предъявленіе иска создаетъ право поддержанія его передъ судомъ, въ которомъ заключается практическое значеніе самого права предъявленія иска. Поэтому послѣднее принадлежитъ тому же лицу, которое предъявляетъ искъ. Нигде это не принимается въ полнѣмъ объемѣ въ области гражданского процесса, а временныя западно-европейскія законодательства распространяютъ его и на процессы уголовный съ которыми издѣянны, объясняемыми наличностью здѣсь судебного контроля за дѣятельностью сторонъ. Такъ, по англійскому праву, уголовное обвиненіе поддерживающа передъ судомъ дирекцію публичнаго преслѣдованія или частнымъ лицомъ, а котора потому кѣмъ предъявлено обвиненіе; если обвиненіе предъявлено дирекціей, которая затѣмъ оставляетъ дѣло безъ движенія, то по жалобѣ частнаго лица судья можетъ возложить обязанность продолжать дѣло или на дирекцію, или на частное лицо; мировому судья тамъ также предоставлено возложить на каждое лицо обязанность вникнуть уголовное преслѣдованіе и довести его до конца, что впрочемъ применяется весьма рѣдко. Во Франціи уро-

любное преследование сосредоточивается исключительно в руках прокуратуры, которая не может быть к тому понуждаема и по своему усмотрению охватывает весь сосредоточивающийся у ней повод к уголовному преследованию; за него устанавливается только контроль камеры преданий суда. В Германии право предъявления уголовного преследования /Anklage/ и поддержания его перед судом сосредоточено также в руках прокуратуры, без требований которой не может быть приступлено ни к каким судебным действиям; но частные лица, заинтересованные в деле, могут обжаловать суду уклонение прокуратуры от предъявления уголовного иска и суд может поиндигновать к тому прокуратуру. Только по преступлениям частных прокуратура занимается частными обвинителями.

Русские
право..

Во всех этих законодательствах, хотя и под контролем суда, в руках одних и тех же лиц сосредоточивается как право возбуждения уголовного преследования, открывающего судебные действия против обвиняемого, так и право обвинений виновных перед судом. Начало это принято и у нас по уголовным делам, подлежащим ведению мировых установлений, а также по всем делам, рассматриваемым в порядке частного обвинения. Хотя кассационная практика позволяет и здесь участие прокурора в качестве обвинителя, но ввиду

ствіе обрѣмленія по другимъ главамъ участка по въ мировыя установленія почти невозможно, за кромѣ того закона имѣеть здѣсь въ качествѣ обвинителей и другихъ органовъ - чиновниковъ полиціи и административнаго вѣдомства. Въ остальныхъ главахъ, подлежащихъ компетенции общаго судебнаго установленія, замѣчается различіе между возбужденіемъ преслѣдованій и обвиненіемъ виновныхъ передъ судомъ. Право обвиненія передъ судомъ принадлежитъ особану государственному учрежденію - прокуратурѣ, действующей подъ надзоромъ камеры преданія суду. Что же касается возбужденія уголовного преслѣдованія, то вслѣдствіе весьма слабаго провиденія состязательнаго начала на предварительномъ слѣдствіи, оно еще не успѣло рѣзкими чертами отличиться отъ простаго заявленія общественной власти о преступномъ происшествіи, заявленія, которое имѣетъ болѣе характеръ обязанности, чѣмъ права.

II. Субъектъ уголовного преслѣдованія.

Въ виду сказаннаго, въ ученіи о субъектѣ уголовного преслѣдованія необходимо различать двѣ стороны: 1) о лицѣ, которымъ принадлежитъ обвиненіе виновныхъ передъ судомъ и 2) о лицѣ, которымъ принадлежитъ возбужденіе уголовного преслѣдованія.

I. Публичное обвиненіе.

A). Возбужденіе уголовного преслѣдованія.

8. мис

Возбуждение уголовного преследования есть тот же акт в процесс, который до сведения судебной власти доводится о совершении преступления и выявлении его виновника, с требованием о расследовании его действительной виновности для принятия заслуженного наказания. Возбуждение уголовного преследования, обращенное к органам судебной власти, далеко отстоит от момента заявления о преступлении, обращаемых к власти исполнительной; последние не прерывают уголовного давности и не влекут для подозреваемого никаких ограничений.

Возбуждение преследования открывается уголовный иск и лицо, против которого оно направлено, становится обвиняемым. На судебную власть оно налагает обязанность приступить к исследованию дела, при наличии законных к тому оснований и достаточных побуждений. Главное преследование, раз возбужденное, может быть прекращено только судом. Русское законодательство называет возбуждение уголовного преследования «вниманием уголовного дела», но не очерчивает резко этого понятия, между тем как оно имеет в процесс весьма важное значение. Впервые в русской литературе на него обратил внимание покойный профессор Чедьнев - Дмитриев, справедливо указавший, что возбуждение уголовного преследования не следует смешивать ни во всяком случае

тѣмъ предварительнаго слѣдствія, какъ по-
тому, что уголовное преслѣдованіе можетъ быть
возбуждено и по дѣламъ по которымъ пред-
варительнаго слѣдствія не производится,
такъ и потому, что оно возбуждается не у-
мъ лицами, которые открываютъ предва-
рительное слѣдствіе, и во 2^е съ необходи-
мостью для судебной власти завысшими о
преступленій, такъ какъ по дѣламъ, по ко-
торымъ возбуждается уголовное преслѣдо-
ваніе, судебная власть обязана приступить
къ исследованію. Право возбужденія уголовна-
го преслѣдованія принадлежитъ /ст. 42, 297 У. Уб.

154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200

1) Частными лицами, потерпевшими
отъ преступленій, полиціи и другимъ ад-
министративнымъ властямъ,

2) Прокуратурѣ и

3) Самому суду.

Во видъ общаго правила право возбужде-
нія уголовного преслѣдованія всѣмъ назван-
нымъ лицамъ принадлежитъ совместно;
если частное лицо не возбудило преслѣдова-
нія, то возбудитъ его по тому же дѣлу мо-
жетъ полиція, прокуратура или судъ и на-
оборотъ. Исключенія составляютъ нѣкоторыя
дѣла, по которымъ право возбужденія уго-
ловнаго преслѣдованія принадлежитъ
лицамъ въ которыхъ специально означены
въ законѣ органы, такъ что если они
преслѣдованія не возбудили, то другіе орга-
ны не могутъ замѣнить ихъ предъявлені-
емъ уголовного иска; таковы дѣла частныя