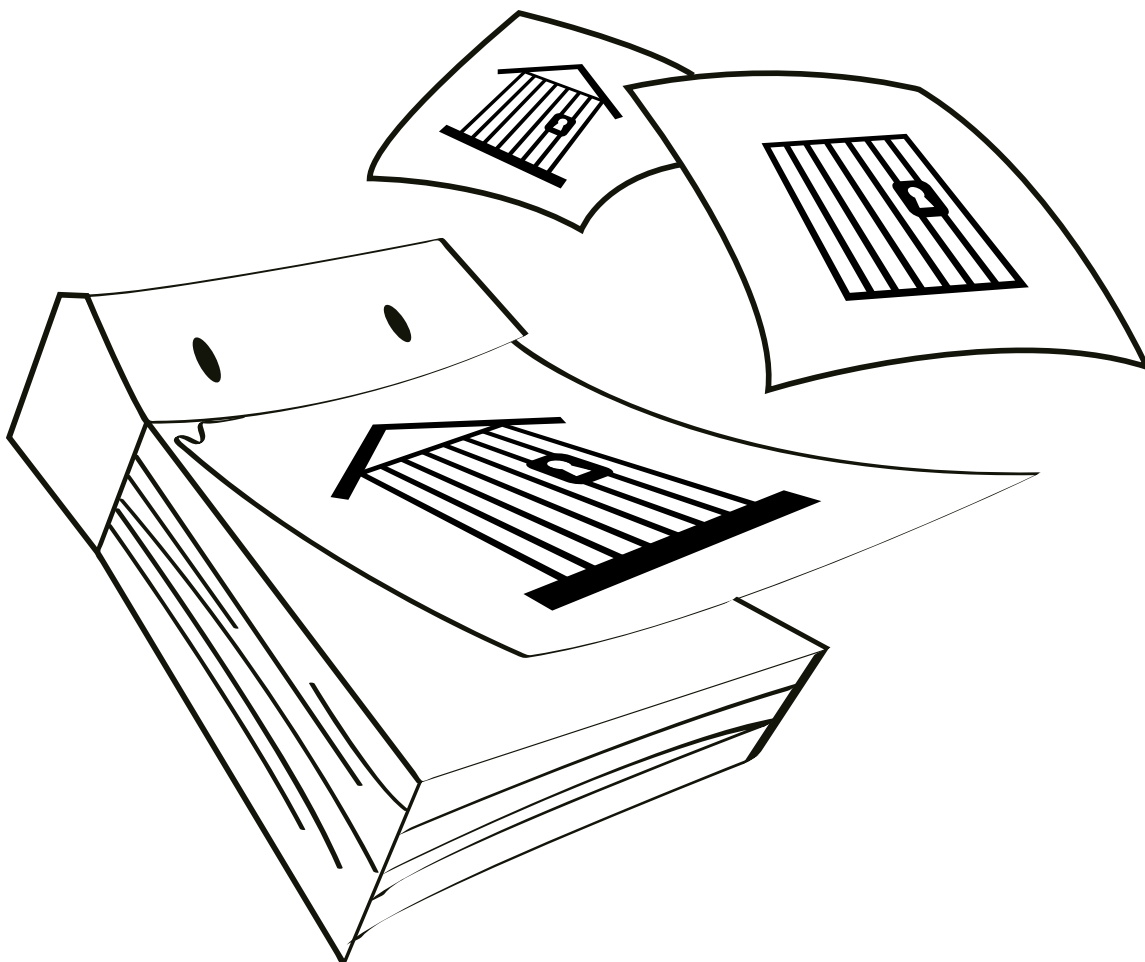


# О порядке исчисления срока содержания под стражей и домашнего ареста



Законом Кыргызской Республики от 28 октября 2021 года № 126 со 02-декабря 2021 года введен в действие новый Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики (далее по тексту Закон). В связи с его вступлением в силу и существенными нововведениями относительно ограничения сроков применения меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу, на наш взгляд, начала

складываться неправильная практика применения норм УПК по данному вопросу. Данная статья имеет целью разъяснить данные нововведения, а также собственную точку зрения ее автора относительно толкования норм УПК касательно ограничения сроков применения мер пресечения.

Вопросы применения меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу во время следствия регулируются ст. 115 действующего УПК Кыргызской Республики.

В частности, ст. 115 УПК Кыргызской Республики гласит, что мера пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу применяется по решению следственного судьи каждый раз на срок до 2 месяцев. В случае невозможности закончить следствие в срок до 2 месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу, этот срок может быть продлен следственным судьей по ходатайству следователя с согласия прокурора.

Согласно п. 6 данной статьи, в срок заключения под стражей засчитывается также время задержания в качестве подозреваемого, принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом учреждении по решению суда.

В силу п. 7 ст. 115 УПК, в случае повторного заключения под стражу обвиняемого по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному

делу, срок заключения под стражей исчисляется с учетом времени, проведенного под стражей ранее.

При этом, п. 11 этой же статьи содержит в себе существенное ограничение и устанавливает, что продление срока применения меры пресечения в виде заключения под стражу свыше одного года не допускается и подлежит изменению на другую меру пресечения.

Таким образом, вопрос о применении меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу, исчисления их сроков во время следствия четко определены законодателем и не допускают какого либо двойного толкования.

Сроки применения мер пресечения и порядок их продления со дня поступления дела в суд регулируются ст. 303 УПК Кыргызской Республики.

П. 1 данной статьи гласит, что со дня поступления дела в суд до обращения приговора, определения, постановления к исполнению, судья, суд, вправе в отношении обвиняемого применить, изменить или отменить меру пресечения. П. 2 ст. 303 УПК устанавливает, что мера пресечения применяется на срок судебного разбирательства, предусмотренный статьей 283 настоящего Кодекса. Статья 283 УПК, на которую делается ссылка, определяет следующие сроки судебного разбирательства: уголовное дело о преступлении небольшой тяжести подлежит разрешению по существу судьей в срок не позднее одного месяца, дела о менее тяжком, тяжком или особо тяжком преступлении — в 2-месячный срок, а по

уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, — в 3-месячный срок со дня поступления уголовного дела в суд.

Однако, в силу п. 3 статьи 303 УПК Кыргызской Республики, в случае невозможности закончить судебное разбирательство в срок и **при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения**, срок применения меры пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу может быть продлен каждый раз до 2 месяцев, **но не более одного года**.

На наш взгляд, ключевыми в данном пункте являются слова: **«при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения»** и: **«не более одного года»**.

Расшифровывая диспозицию данной статьи, приходим к выводу, что судья, в случае невозможности закончить судебное разбирательство в срок, вправе продлить меру пресечения в виде домашнего ареста и заключения под стражу на срок **не более года**, если отсутствуют основания **для изменения или отмены меры пресечения**.

П. 4 этой же статьи вновь устанавливает, что продление срока применения меры пресечения в виде содержания под стражей свыше одного года не допускается. Дополнительно, администрация места заключения обязывается по истечению указанного срока немедленно освободить содержащегося под стражей обвиняемого с уведомлением прокурора.

П. 5 ст. 303 УПК Кыргызской Республики четко определяет, что в случае повторного заключения под стражу, домашнего ареста обвиняемого по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному делу, срок содержания под стражей, домашнего ареста исчисляется с учетом времени, проведенного под стражей, домашним арестом ранее.

Простое буквальное толкование данной нормы позволяет сделать умозаключение, что в случае повторного заключения под стражу, домашнего ареста обвиняемого, срок исчисления производится с учетом времени, проведенного обвиняемым под стражей, домашним арестом ранее, в том числе, с учетом времени, проведенным во время следствия.

Такой вывод следует из того, что если до поступления дела в суд, т. е., во время следствия, в отношении обвиняемого применялась мера пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному делу, то, разумеется, что указанная мера пресечения применялась в его отношении ранее. Очевидно, что проведение следствия и избрание меры пресечения во время следствия предшествует судебному разбирательству, и это полностью подпадает по термин «ранее». В этом случае, сроки содержания под стражей, домашним арестом обвиняемого, при продлении и исчислении таких сроков, должны производиться судом с учетом времени, проведенным обвиняемым под стражей либо домашним арестом ранее, в том числе, во время следствия.

Более того, в силу п. 6 ст. 115 УПК Кыргызской Республики, в данный срок также включается время задержания в качестве подозреваемого и принудительного нахождения в медицинском или психиатрическом учреждении по решению суда.

В случае, если законодатель предполагал бы отдельное исчисление максимального годового срока, т. е., отдельно один год во время следствия и отдельно один год во время судебного разбирательства, то в этом случае, в п. 5 ст. 303 УПК были бы включены исключения из установленного порядка исчисления. В этом случае, на наш взгляд, данный пункт был бы изложен следующим образом:

«В случае повторного заключения под стражу, домашнего ареста обвиняемого по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному делу, срок содержания под стражей, домашнего ареста, исчисляется с учетом времени, проведенного под стражей, домашним арестом ранее, **за исключением случаев применения мер пресечения и их продления в ходе следствия**».

Однако, такого рода исключения отсутствуют в ст. 303 УПК Кыргызской Республики, и, таким образом, законодатель, в лице Жогорку Кенеша Кыргызской Республики, четко и однозначно установил правило, что максимальный срок содержания под стражей, домашнего ареста в отношении обвиняемого по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному

делу составляет один год, с учетом применения меры пресечения в ходе следствия. Какого-либо другого толкования, считаем, быть не может и любое нахождение граждан по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному из него уголовному делу свыше одного года, с учетом следствия является незаконным и недопустимым, наносит ущерб правам и свободам гражданина и человека.

Также, хотелось бы отдельно остановиться на п. 5 ст. 10 Закона Кыргызской Республики от 28 октября 2021 года № 126, которым введен в действие новый Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики.

*Согласно данному пункту, «меры пресечения, арест на имущество, временное отстранение от должности, примененные во время досудебного и (или) судебного производства до дня вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, продолжают свое действие до момента их продления, изменения или отмены. Последующие продление, изменение или отмена проводятся в порядке, предусмотренном Уголовно-процессуальным кодексом.»*

Ссылаясь на данный пункт, судебные органы, несмотря на ходатайство защитников и их подзащитных, оставляют под стражей обвиняемых, находящихся под стражей более одного года, обосновывая это тем, что, в соответствии с п. 5 ст. 10 Закона, ранее избранная мера пресечения сохраняет силу до ее продления, изменения или отмены.

Однако, такой вывод является ошибочным и незаконным по

следующим основаниям:

П. 2. ст. 15 УПК Кыргызской Республики императивно предписывает, что суд, прокурор, следователь и орган дознания обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишенного свободы или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, **или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного настоящим Кодексом.**

*В соответствии с п. 5 ст. 10 Закона, меры пресечения, арест на имущество, временное отстранение от должности, примененные во время досудебного и (или) судебного производства до дня вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, продолжают свое действие до момента их продления, изменения или отмены.*

Формулировка данного пункта четко устанавливает, что мера пресечения продолжает свое действие до момента продления, изменения или отмены. Изменить или отменить меру пресечения суд может в любое время, в случае, если имеются на то основания, предусмотренные УПК. Принимая во внимание требования нового УПК, с учетом нового порядка исчисления сроков меры пресечения, установленного п. 5 ст. 303 УПК, где время применения меры пресечения в виде содержания под стражей, домашнего ареста исчисляется с учетом времени их применения во время следствия, суд обязан изменить или отменить меру пресечения в отношении обвиняемого, который провел более года под стражей или домашним арестом. Данная обязанность вытекает из



требований п. 2 ст. 15 УПК Кыргызской Республики, которая обязывает, в том числе судью, немедленно освободить всякого незаконно задержанного или лишеного свободы, **или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного настоящим Кодексом.**

Исходя из этого, сложившаяся практика, когда судебные органы оставляют под стражей обвиняемых, находящихся под стражей более года с учетом применения меры пресечения в ходе следствия, ссылаясь на п. 5 ст. 10 Закона является незаконной и неверной. Кроме того, налицо бездействие администрации мест заключения, которая сама обязана по истечении указанного годовичного срока, немедленно освободить содержащегося под стражей обвиняемого с уведомлением прокурора.

Тем самым, практика применения ст. 303 УПК ограничивает конституционное право граждан на свободу и личную неприкосновенность, а также нарушает принципы презумпции невиновности, состязательности и равноправия сторон в судебном процессе, которые гарантируются Конституцией и новым УПК Кыргызской Республики.

Председатель коллегии адвокатов  
«Первая Адвокатская Контора»  
Член ОО Article 9

Р.У.Ашимбаев