

**A.L. Savenok**, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor, Head of the Department of Criminal Law and Criminology of the Academy of the MIA of the Republic of Belarus

#### FORMS OF REALIZATION OF THE CRIMINAL LAW

The author of the paper reveals the forms of realization of the criminal law (compliance, execution and use). Application (law enforcement) of the criminal law is quite different from these forms of realization and its content should be attributed to the independent form of legal activity. Efficiency of application of the criminal law should be seen as a purposeful activity to improve the process (mechanism) of its use, which depends on the elaboration of the theory of qualification, ability of the criminal law to overcome the gaps, as well as the competence of the law enforcer.

*Keywords:* realization of law; forms of realization of the criminal law; compliance; execution; use; application.

УДК 343.125

**Т.Л. Щерба**, кандидат юридических наук, преподаватель кафедры расследования преступлений следственно-экспертного факультета Академии МВД Республики Беларусь

### ЦЕЛЕСООБРАЗНОСТЬ РАСШИРЕНИЯ ПРЕДМЕТА ЗАЛОГА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Рассматривается предмет залога в уголовном процессе в свете нововведений, содержащихся в проекте закона «О внесении дополнений и изменений в Уголовный, Уголовно-процессуальный, Уголовно-исполнительный кодексы Республики Беларусь, Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях и Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях». На основе анализа действующего законодательства, мнений ученых, эмпирических данных рассматриваются организационно-правовые проблемы, которые могут возникнуть при расширении предмета залога.

*Ключевые слова:* мера пресечения, залог, предмет залога, движимое имущество, недвижимое имущество.

В п. 17 ст. 2 проекта закона «О внесении дополнений и изменений в Уголовный, Уголовно-процессуальный, Уголовно-исполнительный кодексы Республики Беларусь, Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях и Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях» кроме денежных средств, предусмотренных в качестве предмета залога действующим уголовно-процессуальным законодательством, предлагается принимать в залог ценные бумаги, ценности, ничем не обремененные и не исключенные из гражданского оборота, иное движимое и недвижимое имущество, принадлежащее залогодателю на праве частной собственности. Вместе с тем вопрос об определении предмета залога, т. е. вида имущества, которое может быть принято в залог, является одним из наиболее актуальных и одновременно дискуссионных вопросов реализации залога в уголовном процессе.

Неоднозначность правовой регламентации предмета залога в зарубежных странах и теоретических подходов к сущности залога в уголовном процессе предопределила отсутствие в теории вопроса единого или некоего усредненного подхода к предмету залога. И.Л. Петрухин считает, что в предмет залога можно включать деньги, драгоценности и другие вещи [1, с. 240]. Сходного мнения придерживается П.В. Мытник, который признает приемлемым предметом залога как движимое, так и недвижимое имущество [2, с. 34]. Его позицию полностью поддерживают О.А. Антонова и Д.Г. Цыганков [3, с. 6]. В основе их аргументации – тезис о возможности сделать залог более доступным с точки зрения предоставления предмета. Исследователь С.В. Богданчиков [4, л. 76] ограничивает предмет залога деньгами и ценными бумагами. Несколько иной подход к этой проблеме имеют А.С. Каретников и К.А. Арзамасцева [5, с. 21], А.С. Фокин [6, с. 128] и др., которые считают оптимальным предметом залога в уголовном процессе денежные средства.

Проведенный социологический опрос показал широкий спектр позиций по рассматриваемому вопросу. Так, 65 % следователей предлагают включить в предмет залога транспортные средства, 52 % – объекты недвижимости, 47 % – драгоценные металлы и камни, а также изделия из них, 42 % – ценные бумаги, 3 % – иное имущество. Денежные средства в белорусских рублях считают целесообразным предметом залога 82 %, денежные средства в свободно конвертируемой валюте – 71 %.

Аналогичное анкетирование, проведенное А.Е. Григорьевой в Российской Федерации, где предметом залога в соответствии со ст. 106 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации является более широкий диапазон имущества, чем в Республике Беларусь, существенно отличается от белорусского. Результаты опроса показывают, что 86,3 % российских следователей считают предпочтительным использовать в качестве предмета залога деньги в российских рублях или в валюте, 5,6 % – автотранспорт, 6,5 % – драгоценные металлы, камни и изделия из них, и ни один из опрошенных не рассматривает в качестве предмета залога ценные бумаги и объекты недвижимости [7, л. 119–120]. Расхождение мнений белорусских и российских респондентов обусловлено, на наш взгляд, тем, что первым не приходилось сталкиваться с определенными трудностями, которые могут возникнуть при реальном использовании многообразных видов имущества в качестве предмета залога, поэтому они в некоторой мере идеализируют расширение предмета залога.

Чрезмерное расширение объектов, предлагаемых в качестве залоговых, влечет сложность организационных действий, нередко правовых решений, что существенно затягивает разрешение вопроса о мере пресечения, не допускающего порой промедления, отвлекает орган, ведущий уголовный процесс, от непосредственного производства по делу и т. п. Среди наиболее распространенных, тормозящих применение залога факторов в литературе отмечают следующие: необходимость в обеспечении оценки имущества [4, л. 7; 5, с. 21–22; 6, с. 26; 7, л. 120]; сложность хранения имущества, принятого в залог [6, с. 26; 7, л. 120]; риск уменьшения суммы залога вследствие изменения стоимости ценных бумаг, драгоценных металлов, камней и изделий из них [4, с. 71–72; 5, с. 22]; гражданско-правовые ситуации, возникающие в связи с наложением ареста на имущество, вызывающего ограничение владения и распоряжения им со стороны других претендентов на него [5, с. 21–22] и др. Все это значительно осложняет процедуру применения залога и сказывается на удорожании затрат на производство по делу.

Проблемы расширения перечня предоставляемого в залог имущества видят и авторы этих предложений, в связи с чем и предлагают собственные варианты механизма разрешения, в том числе организационных вопросов. П.В. Мытник считает необходимым «определить лицо или орган, призванный следить за тем, чтобы заложенное имущество по стоимости отвечало избранной залоговой сумме, и уведомлять лицо или орган, избравших меру пресечения, о происходящих изменениях. Если экономическая обстановка изменяется, орган, ведущий уголовный процесс, переизбирает предмет залога, эквивалентный сумме» [2, с. 34]. А.С. Епанешников видит выход в заключении органами, применяющими залог, договоров хранения за счет залогодателя [8, с. 23].

В связи с этим закономерны вопросы: а так ли необходимо расширение предмета залога, если оно очевидно не оптимизирует применение залога, а становится преградой на его пути? Обеспечивают ли понесенные дополнительные затраты то целевое назначение, на которое они были направлены, повлекут ли они «процессуальную экономию»? Как справедливо утверждает В.Т. Томин, «никто не освобождал юристов от обязанности считать государственные деньги. Впрочем, и деньги участников процесса желательно считать тоже» [9, с. 254]. Для ответа необходимо проанализировать проблемы, которые могут вызвать включение в предмет залога различные виды имущества, и оценить целесообразность расширения перечня имущества, предоставляемого в залог, в Республике Беларусь.

Получение объектов недвижимости в качестве залога обременено рядом сопутствующих этой процедуре действий, связанных с оценкой стоимости, проверкой отсутствия ограничений (обременений) на это имущество, в спорных случаях – установление собственника имущества. Так, имущество может быть приобретено в период брака, поэтому, несмотря на то, что в документах, подтверждающих право собственности, указан только один владелец, оно фактически находится в общей совместной собственности. Согласно ст. 23 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье имущество, нажитое супругами в период брака, независимо от того, на кого из супругов оно приобретено либо на кого или кем из супругов внесены денежные средства, является их общей совместной собственностью. Даже в случае, если брак расторгнут, а имущество супругов не подверглось разделу, второй супруг согласно ст. 24 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье может предъявить иск о разделе имущества в течение трех лет после расторжения брака. Наличие же зарегистрированных несовершеннолетних детей в жилом помещении в соответствии со ст. 75, 76 Жилищного кодекса Республики Беларусь может сделать последующее отчуждение имущества, принятого в залог, невозможным.

При возникновении спорных ситуаций по определению собственника имущества, на которое наложен арест, данная проблема решается в соответствии со ст. 328 Гражданско-процессуального кодекса Республики Беларусь в судебном порядке. Как показывает судебная практика, большинство исковых требований об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) судами удовлетворяется [10]. Применительно к залому такая ситуация недопустима, так как уменьшение размера залогового имущества повлечет уменьшение обеспечительной способности этой меры пресечения.

Аналогичные и другие проблемы может вызвать и принятие в залог транспортного средства. Принятие в залог транспортных средств потребует расширения или создания мест их хранения. Определение технической исправности транспортного средства возможно путем проведения автотехнической экспертизы, которая является дорогостоящей и длительной процедурой.

При принятии в залог драгоценных металлов, камней и изделий из них необходимо определить их подлинность и стоимость, что в соответствии с п. 3.1 Положения о порядке осуществления государственного пробирного надзора на территории Республики Беларусь требует назначения экспертизы изделий из драгоценных металлов и диагностики ограненных драгоценных камней [11] и соответственно материальных и временных затрат.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ч. 1 ст. 143 Гражданского кодекса Республики Беларусь). К ценным бумагам относятся следующие: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг (ч. 1 ст. 144 ГК). Разнообразие видов ценных бумаг прежде всего осложняет определение их ликвидности, что требует глубоких познаний особенностей рынка ценных бумаг. Кроме того, динамичное изменение их стоимости в зависимости от условий рынка вызывает неустойчивость размера залога и создаст риск его обесценивания.

Деньги – это товар особого рода, выполняющий роль всеобщего эквивалента, означающий способность товара обмениваться на любой другой товар [12, с. 159]. Очевидно, что при принятии в залог денежных средств не требуется оценка их стоимости. Наряду с этим в соответствии с методическими рекомендациями по применению мер пресечения, разработанными Следственным комитетом Республики Беларусь, денежные средства, внесенные в качестве залога, передаются на хранение в банк, поэтому установление их подлинности и хранение также не вызывают затруднений. В соответствии с ч. 2 ст. 130 и ч. 2 ст. 138 ГК деньги относятся к движимому имуществу, определяемому родовыми признаками. Как известно, они могут иметь личную форму, предопределяющую анонимность их собственника, и безличную, при которой собственник персонифицирован. Персонализация денежных средств, предоставляемых в залог, может повлечь проблемы, сходные с теми, которые мы указывали применительно к недвижимому имуществу (например, деньги являются совместной собственностью супругов), поэтому минимизации рисков уменьшения размера залога способствует принятие наличных денег.

Деньги как общепринятое средство платежа могут быть предоставлены как в национальной, так и в иностранной валюте. О нецелесообразности использования иностранной валюты в качестве залога категорично заявляет А.С. Фокин, аргументируя это тем, что использование рубля в качестве предмета залога будет свидетельствовать об укреплении государственности, так как национальная валюта – один из показателей суверенитета [6, с. 28]. Однако данный довод не кажется нам убедительным, чтобы исключить иностранные валютные средства из предмета залога. Общеизвестно, что залог в твердой валюте имеет неоспоримое экономическое преимущество – он менее подвержен инфляции по сравнению с рублем Республики Беларусь. Следовательно при предоставлении залога в иностранной валюте меньше вероятность того, что он утратит свою ценность во время производства по уголовному делу.

Подводя итог вышесказанному, можно резюмировать, что денежные средства по сравнению с другими видами движимого и недвижимого имущества не требуют оценки стоимости, установления подлинности при помощи экспертизы, не создают проблем с хранением, определением собственника и т. д. Принятие в залог иных видов имущества неизбежно вовлечет орган уголовного преследования или суд в сферу гражданских правоотношений, «возложит на следователя

обязанность устанавливать обстоятельства, не входящие в предмет доказывания» [5, с. 21], что потребует от них значительных временных, трудовых затрат и явится причиной материальных издержек. Из изложенного следует, что наиболее приемлемым предметом залога с позиции интересов органов, ведущих уголовный процесс, являются деньги.

Если посмотреть с точки зрения залогодателя, то результаты опроса осужденных показали, что 67 % проще и доступнее было бы предоставить в залог денежные средства в рублях, 18 % – денежные средства в валюте, 1 % – ценные бумаги, 17 % – транспортные средства, 2 % – драгоценные металлы и камни, а также изделия из них, 14 % – объекты недвижимости, 5 % – иное имущество. Путем несложного подсчета можно отметить, что 85 % опрошенных высказались за предоставление залога путем внесения денежных средств в рублях и валюте и 39 % – за другие виды имущества. Таким образом, с позиции интересов залогодателя деньги также являются предпочтительным видом имущества, которое легче предоставить в залог, поэтому приоритетным видом внесения залога в уголовном процессе нам видятся только денежные средства.

1. Петрухин, И.Л. Неприкосновенность личности и принуждение в уголовном процессе / И.Л. Петрухин ; отв. ред. И.Б. Михайловская. М. : Наука, 1989. 256 с.
2. Мытник, П. Залог как мера пресечения / П. Мытник // Юстыцыя Беларусі. 2001. № 3. С. 34–36.
3. Антонова, О.А. Совершенствование правового регулирования залога как меры пресечения / О.А. Антонова, Д.Г. Цыганков // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. 2010. № 2 (20). С. 5–8.
4. Богданчиков, С.В. Залог в уголовном судопроизводстве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / С.В. Богданчиков. М., 2009. 160 л.
5. Каретников, А.С. Упрощение процесса применения залога как условие повышения его эффективности / А.С. Каретников, К.А. Арзамасцева // Законность. 2011. № 8. С. 20–24.
6. Фокин, А.С. Проблемы и тенденции совершенствования института залога в Российском уголовном судопроизводстве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / А.С. Фокин. Ростов н/Д, 2007. 29 с.
7. Григорьева, А.Е. Вопросы теории и практики избрания следователями органов внутренних дел отдельных мер пресечения: залога и домашнего ареста : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / А.Е. Григорьева ; Сиб. юрид. ин-т. Красноярск, 2008. 194 л.
8. Епанешников, А.С. Защита прав и законных интересов подозреваемого и обвиняемого в российском досудебном производстве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / А.С. Епанешников ; Юж.-Урал. гос. ун-т. Челябинск, 2003. 25 с.
9. Томин, В.Т. Уголовный процесс: актуальные проблемы теории и практики / В.Т. Томин. М. : Юрайт, 2009. 376 с.
10. Обзор судебной практики Верховного Суда Республики Беларусь о судебной практике по делам об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2014.
11. О порядке осуществления государственного пробирного надзора на территории Республики Беларусь [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 29 июня 2010 г., № 977 // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2014.
12. Краткий экономический словарь / под ред. А.Н. Азрилияна. 3-е изд. М. : Ин-т новой экономики, 2005. 1088 с.

Дата поступления в редакцию: 04.03.14

**T.L. Scherba**, *Candidate of Juridical Sciences, Lecturer at the Department of Investigation of Crime of Investigation-Expert Faculty of the Academy of the MIA of the Republic of Belarus*

REASONABILITY OF EXPANDING OF THE SUBJECT OF BAIL IN THE CRIMINAL PROCESS OF THE REPUBLIC OF BELARUS

*In this article author explores subject of the bail in the criminal process in the light of the innovations contained in the bill 'On amendments and additions to the Criminal, Criminal Procedure, Penal Code of the Republic of Belarus, the Code of Administrative Offences and Procedural Code of the Republic of Belarus on administrative offences'. Based on the analysis of the current legislation, according to scientists, the empirical facts, the author examines the organizational and legal problems that may arise during the expansion subject of the bail.*

*Keywords: preventive measure, bail, subject of bail, movable property, immovable property.*