

Санкт-Петербургский государственный университет
направление «Юриспруденция»

**Функциональная характеристика досудебного и судебного
производства в уголовном процессе Китая**

Выпускная квалификационная работа
студентки 2 курса магистратуры
очной формы обучения
Сун Цяоцяо

Научный руководитель:
профессор, доктор юридических наук
Стойко Николай Геннадьевич

Санкт-Петербург

2017 год

Содержание

Введение.....	3
Глава 1.Общая характеристика.....	7
§1. Основные понятия уголовного процесса КНР.....	7
§2. Участники уголовного процесса КНР.....	15
§3. Принципы уголовного процесса КНР.....	23
§4. Уголовно-процессуальное доказывание.....	30
Глава 2.Функциональная характеристика досудебного производства в уголовном процессе Китая.....	36
§1.Особая китайская уголовно-процессуальная модель.....	36
§2.Функциональная характеристика мер принуждения.....	37
§3.Возбуждение уголовного дела.....	43
§4.Характеристика китайского предварительного следствия.....	44
Глава 3.Функциональная характеристика судебного производства в уголовном процессе Китая.....	49
§1.Производство в суде первой инстанции.....	49
§2.Производство в суде второй инстанции.....	53
§3.Производство в суде надзорной инстанции.....	56
§4.Особый порядок уголовного судопроизводства.....	59
§5.Исполнение приговора.....	64
Заключение.....	66
Список использованной литературы.....	68

Введение

Актуальность темы исследования. В последние годы Китай идет широкими шагами по пути модернизации, не только в сфере экономики, но и в сфере института права. В КНР процесс реформ, развития связей с внешним миром сопровождался проведением активной юридической политики, широкими социальными усилиями по использованию права для обозначения и проведения основных направлений модернизации общества, решения острейших социально-экономических, политических, демографических и национальных проблем.¹ Поэтому этот процесс обязательно является медленным, а не может сразу добиться огромных успехов. Кроме того, необходимо учитывать историю развития китайского уголовного судопроизводства. В Китайской Народной Республике было два уголовно-процессуальных кодекса: кодекс 1979 года и действующий в настоящее время кодекс 1997 года. УПК 1979 г. создавался под влиянием законодательства СССР: были заимствованы система прокурорского надзора, общие условия предварительного расследования, процедура доказывания, суд присяжных заседателей. УПК 1997 года в целом продолжает оставаться под этим влиянием.

В данной связи следует отметить, что российский уголовный процесс уже в результате судебных реформ 1864 года приобрел форму смешанного (инквизиционно-состязательного) процесса, которая с некоторыми изменениями просуществовала до 1917 года. В советский и постсоветский период (начиная с 1992 года) в целом российское уголовное судопроизводство продолжает сохранять форму смешанного процесса, хотя его принципы и процессуальные нормы претерпели достаточно существенные изменения.² В советский период усилилось инквизиционное начало, в постсоветский (под влиянием англо-американской системы правосудия) – состязательное.

¹Куманин, Е. В. Юридическая политика и правовая система Китайской Народной Республики. М. 1991. С. 51-52.

²Уголовный процесс: учебник для бакалавров/. Л.А. Воскобитова. [и др.]; под ред. Л.А. Воскобитова.М., 2014. С.14.

Что касается китайского УПК 1997 г., то лишь немногие из его положений появились в результате влияния из английской и американской системы уголовного судопроизводства. И правовая реформа продолжается, в том числе в направлении защиты фундаментальных прав и свобод, необходимой для создания правового государства.

Актуальность работы подтверждается тем, что в ней анализируются самые последние положения УПК КНР и специфика китайского законодательства в области уголовного судопроизводства.

Объект исследования. Объектом исследования является функциональная характеристика уголовного судопроизводства Китая.

Предмет исследования. Предметом исследования выступает правовая традиция и процессуальные правила Китая.

Цель и задачи исследования. Целью исследования является исследование последних норм УПК КНР, и в каких направлениях должен развиваться китайский уголовный процесс. Задачами являются:

-выявить политические, социально-культурные, экономические, исторические предпосылки развития уголовного судопроизводства Китая;

-изучить специфики уголовного судопроизводства Китая;

-познакомить с основными понятиями и знаниями об уголовном судопроизводстве Китая;

-установить наиболее эффективные формы и методы развития китайского уголовного процесса;

Методология и методика исследования. Из использованных в исследовании научных методов следует выделить системный анализ, который позволяет комплексно рассмотреть предмет и объект исследования и установить взаимосвязь и взаимозависимость изучаемых нормативных положений уголовно-процессуальных права Китая. Аналитический метод помогает в ходе исследования выявить и изучить суть уголовно-процессуального права Китая. И

такие методы сочетается с другими общенаучными и специальными методами познания: системно-структурным, историко-правовым и т.п.

Степень разработанности темы исследования. Во всю литературу накоплен значительный материал, касающийся в той или иной мере исследования китайского уголовно-процессуального права. Этому посвящены работы Е. В. Куманина, Л.А. Воскобитовой, А.В. Смирнова, К. Б. Калиновского, А. М. Иванова, А. Г. Корчагина, Л.М. Гудошникова. И другая группа будет включать китайских авторов, занимающихся исследованием теоретических и практических вопросов с различных аспектов - Хэ Циньхуа, Цзо Вэйминь, Бянь Цзяньлинь, Се Иоупин, Ай Цзяхой, Сун Чжэньву, Чэнь Гуанчжун, Бянь Цзяньлин, Сюй Хойчзунь, Цзоу фэйцзянь, Го хуа, Ван Цзяньву. Чжан Сяньцзунь, Чэнь Вэйдун, Ду Лэй, Лян Синь, Лю Цзехой, Ван Цинсинь, Чжао Сюгуан, Ли Вэньцэнь, Су Шэн, Хань Даюань, Лю суншань, Лю Цзин, Вао Яньли, Чэнь Винь, Ван Лу, Ин Ч., Мэйхуа М., Мяо М., Юань И, Чжан Цзюе.

Научная новизна исследования подтверждается тем, что еще ни в одной работе на русском языке не проводился анализ самых последних изменений и достижений китайского законодательства в сфере уголовного судопроизводства.

Практическая значимость данного исследования состоит в возможности использования его фактического материала и основных выводов работниками правоохранительных органов Китая и России, а также в законотворческой, научной и преподавательской работе.

Теоретическое значение исследования определяется тем, что в его ходе был решен ряд научных задач.

Положения, выносимые на защиту. Новизну диссертационного исследования определяют следующие положения, выносимые на защиту:

-китайский уголовный процесс является разновидностью современного следственного (инквизиционного) процесса;

-следственная (инквизиционная) природа китайского уголовного процесса в особенности проявляется в порядке расследования и разрешения коррупционных уголовных дел;

-определенными особенностями обладает китайский порядок санкционирования приговора о смертной казни (приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения).

Структура диссертации. Диссертация состоит из введения, трех глав и заключения, библиографического списка.

Глава 1. Общая характеристика

§1. Основные понятия уголовного процесса КНР

1.1. Система и организация органов уголовной юстиции КНР, ведущих уголовный процесс

К государственным органам, участвующим в уголовном процессе, относятся орган общественной безопасности, орган государственной безопасности, тюрьма, таможня, военный следственный орган, народный суд, народная прокуратура.

В уголовном судопроизводстве эти органы обладают предварительным следствием, контролем, подсудностью и исполнительным правом. По принципам “Разделение труда наряду с кооперированием в работе, взаимная координация, взаимная обусловленность”, они выполняют задачи: борьба с преступлением; охрана прав человека и общественной и государственной безопасности; гарантия социалистического общественного строя Китая. По ст. 4 Уголовно-процессуального кодекса Китайской Народной Республики от 1 июля 1997 г. органом государственной безопасности решаются уголовные дела, касающиеся преступления против безопасности государства и по ст. 290 УПК КНР органом военной защиты и тюрьмой производится предварительное следствие уголовных дел, если уголовное дело произошло в войске и тюрьме.³ И тогда орган государственной безопасности, орган военной защиты и тюрьма осуществляют те же полномочия в соответствии с правилами Уголовно - процессуального Кодекса КНР, как орган общественной безопасности. С 1998 года на каждом уровне таможни создается следственный отдел, отвечающий за предварительное следствие дел контрабанды.

а) орган общественной безопасности

Орган общественной безопасности - один из исполнительных органов, органов предварительного следствия КНР и административных отделов на всех

³Уголовно-процессуальный кодекс Китайской народной Республики(с изм. 1996, 2012 гг.): принят Всекитайским Собранием народных представителей от 1 июля 1979 г. // Издательство китайского законодательства. -2015. - Ст. 362.

уровнях правительства. Что касается природы Органа общественной безопасности, в китайском законодательстве орган общественной безопасности вместе с Народным судом и Народной прокуратурой представляют собой органы уголовной юстиции. Критикует это понятие. Орган общественной безопасности представляет собой исполнительный орган, не является органом уголовной юстиции. Потому что, во-первых, в соответствии с конституционным законодательством установить природу Органа общественной безопасности является исполнительным органом; во-вторых, орган уголовной юстиции имеет особые характеристики, например: независимость, нейтральность и т.д. Органом общественной безопасности производится предварительное следствие. Цель предварительного следствия - собрание доказательств и доказывание преступности подозреваемого.⁴

Функции в уголовном судопроизводстве Органа общественной безопасности отражаются на следующих трех сторонах: 1) орган общественной безопасности является основным следственным органом предварительного следствия; 2) орган общественной безопасности является основным исполнительным органом об избрании меры принуждения; 3) орган общественной безопасности является одним из исполнительных органов о наказании.

Министерство общественной безопасности КНР является руководящим органом всех нижестоящих органов общественной безопасности, ответственным органом за руководство и направление действий органов общественной безопасности страны, и по договорам и соглашениям также совместно с Интерполом и полицией за рубежом ведется борьба с трансграничной преступностью.

Местные органы общественной безопасности на всех уровнях, установленных в соответствии с административным делением. Бюро или управление общественной безопасности создано в провинциях, автономных

⁴Чэнь Гуанчжун. Статус органа общественной безопасности в уголовном судопроизводстве //Закон. 2011. №1.С. 7.

районах и городах центрального подчинения; расположена в автономных округах и городах департамента общественной безопасности; в уездных городах, уездах и автономных уездах создан отдел общественной безопасности; отделение общественной безопасности создано в районах городов средней уровни и городов центрального подчинения; местное отделение общественной безопасности расположено в селях, городках и кварталах.

Взаимоотношения между вышестоящими и нижестоящими органами общественной безопасности являются руководством, вышестоящие органы общественной безопасности непосредственно руководят и командируют предварительное следствие и другие оперативные мероприятия. Органы общественной безопасности в различных системах и различных частях не принадлежат друг другу, в процессе рассмотрения дел взаимоотношение является сотрудничеством.

б) народная прокуратура.

Народная прокуратура КНР является государственным органом надзора за соблюдением законности и органом предварительного следствия. Во-первых, народная прокуратура как участник судебного производства, несет на себя обязанность предварительного следствия в отношении специальных дел и поддержки публичного обвинения. Во-вторых, народная прокуратура в качестве единственного государственного органа публичного обвинения, существуют различия между функциями народным судом и органом общественной безопасности. В конце концов, народная прокуратура является надзорным органом, производится надзор за предварительным следствием органа общественной безопасности, за правосудием и за исполнением приговора и постановления.⁵

В систему прокуратуры включаются Верховная народная прокуратура, местные народные прокуратуры, военные прокуратуры и иные специальные народные прокуратуры. Прокуратуры местные на всех уровнях: 1) народная

⁵Бянь Цзяньлин, Сюй Хойчзунь. Официальный статус органов прокуратуры в уголовном процессе // Газета китайского уголовного процесса. 2015. №1. С.18.

прокуратура на уровнях провинций, автономных районов и городов центрального подчинения; 2) отделение народной прокуратуры на уровнях провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, народная прокуратура на уровнях автономных округов и городов, подчиненных провинциям; 3) в уездных городах, уездах, автономных уездах и районах городов создана народная прокуратура.

Взаимоотношения между вышестоящими и нижестоящими народными прокуратурами являются руководством. Верховная народная прокуратура руководит действиями местных народных прокуратур и специальных прокуратур, вышестоящие народные прокуратуры руководят действиями нижестоящих народных прокуратур. В народных прокуратурах на всех уровнях создан прокурорский комитет.

в) народный суд

Народный суд КНР является государственным судебным органом. Суды КНР подразделяются на Верховный народный суд, местные народные суды, военные суды и иные специальные народные суды. К специальным относятся суды железнодорожных перевозок, военные и морские суды. Но таможенные суды рассматривают только гражданские дела. Существует четыре уровня общих народных судов: 1) народный суд основного уровня; 2) народный суд среднего уровня; 3) народный суд высокого уровня; 4) Верховный народный суд.

В народные суды высокого уровня включаются народные суды на уровнях провинций, автономных районов и городов центрального подчинения; в народные суды среднего уровня включаются народные суды по регионам в провинциях, автономных районах; народные суды на уровне городов центрального подчинения; городские народные суды, подчиненные провинциям и автономным районам; городские суды на уровне автономных округов; в народные суды основного уровня включаются народные суды на уровнях уездов, уездных городов, автономных уездов и районов, подчиненных городам. И по участкам, населению и конкретному обстоятельству уголовных дел можно

создать некоторые народные трибуналы. Народный трибунал является частью народных судов основного уровня, его решение и постановление имеет одинаковую законную силу с решением и постановлением народного суда основного уровня.

Взаимоотношения между вышестоящими и нижестоящими народными судами являются надзором. Верховным народным судом производится надзор над действиями местных народных судов и специальных судов, вышестоящими народными судами производится контроль за действиями нижестоящих народных судов.

Народные суды на всех уровнях в соответствии с правилами самостоятельно рассматривают уголовные дела, и через производство в суде второй инстанции, производство в суде надзорной инстанции и проверку и утверждение смертного приговора, через установление решения и постановления без изменения, либо отмену или изменение решения и постановления, вышестоящими народными судами производится надзор.

1.2. Юрисдикция органов уголовной юстиции КНР, ведущих уголовный процесс

За проведение по уголовным делам предварительного следствия, задержания, заключения под стражу отвечают органы общественной безопасности. Народной прокуратурой ответственна за осуществление надзора, санкционирование заключения под стражу, возбуждение государственного обвинения, проведение предварительного следствия по специальным делам. За осуществление судопроизводства ответствен народным судом.

а) уголовно-процессуальная юрисдикция органов общественной безопасности и прокуратуры (расследование преступлений)

По ст. 3, 18 УПК КНР обязанность о предварительном следствии большинства уголовных дел несет орган общественной безопасности; в процессе предварительного следствия основными этапами органа общественной безопасности являются предварительное следствие.

По ч. 2 ст. 18 УПК КНР прокуратурой производится предварительное следствие по следующим делам: а) коррупция и взяточничество; б) халатность; в) работник государственных органов, злоупотребляя своим служебным положением; прокуратурой тоже производится предварительное следствие, например: 1) незаконное задержание другого лица; 2) допрос под пыткой получения показаний или с помощью насилия вымогающие свидетельские показания; 3) совершение сведения счетов с лицом, подавшим на жалобу, высказавшим обвинение или критику в его адрес, изобличившим его; 4) незаконный личный досмотр и обыск жилища.

Дела о контрабанде расследуются таможенными органами; преступления, совершенные военнослужащими - органами военной защиты; преступления против безопасности государства - органами государственной безопасности. Дела частного обвинения - напрямую потерпевшим (побои, жестокое обращение, оскорбление и т.п.).

В соответствии с Законом о системе народной прокуратуры Китайской Народной Республики полномочие народные прокуратуры на все уровни осуществляют: 1) ведение предварительного следствия по делам, отнесенным непосредственно к компетенции прокуратуры; 2) принятие решений о необходимости производства заключения под стражу; 3) надзор за законностью следственной деятельности органа общественной безопасности; 4) предъявление и поддержание публичного обвинения по уголовным делам; 5) надзор за законностью судебной деятельности и исполнения решений и определений народных судов по уголовным делам, а также контроль за действиями тюрем.⁶

б) уголовно-процессуальная юрисдикция судебных органов (уголовное правосудие)

В УПК КНР, как правило, применяется двухуровневая система принятия окончательного решения. Есть два исключения: 1) Верховный народный суд

⁶Закон о системе Народной прокуратуры Китайской Народной Республики: принят Всекитайским Собранием народных представителей от 1 июля 1979 г. (с изм. от 2 сентября 1983 г.).

рассматривает дела только в одной инстанции; 2) дела, по которым назначено наказание в виде смертной казни, после рассмотрения в двух инстанциях необходимо отправить в Верховный народный суд на пересмотр и санкционирование.

Юрисдикция судов разных уровней разделяется по опасности и тяжести преступления. Народный суд основного уровня: под его юрисдикцию подпадает большинство дел о преступлениях. Народные суды основного уровня рассматривают уголовные дела в качестве судов первой инстанции. В соответствии с правилами Комментария Верховного народного суда к некоторым вопросам по применению норм уголовно-процессуального права Китайской Народной Республики от 5 ноября 2012 года (Комментарии ВС к вопросам по применению УПК КНР), в следующих случаях уголовное дело нужно пересдать в народный суд среднего уровня: 1) важное и сложное дело; 2) новая типа уголовного дела с ложностью; 3) в уголовном деле имеется руководящее значение. Народный суд среднего уровня, в его юрисдикцию входит рассмотрение дел: 1) с возможностью назначения наказания в виде пожизненного лишения свободы или смертной казни; 2) о преступлениях против безопасности государства и терроризма. Кроме того, к юрисдикции суда среднего уровня относится рассмотрение протестов и жалоб лиц, не согласных с решением суда основного уровня. Народный суд высокого уровня: к их юрисдикции относится рассмотрение уголовных дел об особо тяжких преступлениях в сфере провинций (автономных районов и городов центрального подчинения), а также жалоб и протестов, не согласных с решением суда среднего уровня. Верховный народный суд уполномочен рассматривать по первой инстанции дела об общегосударственных, особо тяжких преступлениях, а также жалобы или протесты лиц, не согласных с решениями суда высокого уровня, принятыми по первой инстанции.⁷

⁷Комментарии Верховного народного суда к некоторым вопросам по применению норм уголовно-процессуального права Китайской Народной Республики: приняты Судебной Комиссией Верховного народного суда от 5 ноября 2012 г.

Выездный трибунал под Верховным народным Судом является новой формой суда и частью системы народных судов, как постоянный орган Верховного народного суда. До декабря 2016 года созданы пять выездные трибуналы.

1.3. Система и организация адвокатуры в КНР и ее правовое положение в уголовном процессе

В 1986 г. была создана Всекитайская ассоциация адвокатов (ВАА). Она является общественной организацией и саморегулируемым профессиональным объединением адвокатов, которое осуществляет общее регулирование адвокатской деятельности в Китае. Все адвокаты, адвокатские образования и местные адвокатские ассоциации были объединены на основе обязательного членства во ВАА. Высшим руководящим органом ВАА является Национальный конгресс адвокатов. Согласно Закону Об адвокатуре Китайской Народной Республики от 15 мая 1996г. функции ВАА являются: 1) обеспечение соответствующих условий для адвокатской деятельности и защита прав и законных интересов адвокатов; 2) обобщение и обмен опытом между адвокатами; 3) организация профессиональных тренировок для адвокатов; 4) организация обучения, постоянная ревизия и контроль в сфере профессиональной этики; д) посредничество в спорах, возникающих из адвокатской деятельности; 5) организация и контроль за деятельностью практических адвокатов.⁸

В законе КНР «об адвокатуре» определяется, что адвокатами являются лица, которые после получения законной лицензии на адвокатскую деятельность получают поручение либо назначение и оказывают юридическую помощь участнику дела. Исходя из понятия «адвокат», можно сделать вывод, что адвокат - это специалист по юридическим вопросам, имеющий профессиональные знания и опыт. В соответствии с ст.5 Закона «об адвокатуре» определяется, что лицо, придерживающееся Конституции КНР,

⁸Закон об адвокатуре Китайской Народной Республики: принят Постоянным комитетом Всекитайского собрания народных представителей от 15 мая 1996г. (с изм. от 26 октября 2012 г.).

может подать заявление на получение лицензии на адвокатскую деятельность при следующих условиях: а) имеется ценз адвоката; б) имеется стаж работы в адвокатского образования не менее 1 года; в) имеет безупречное поведение. В ст. 6 Закона «об адвокатуре» определяются два способа получения ценза адвоката: на основе единых государственных экзаменов и на основе аттестации и утверждения административно-правовых органов Госсовет КНР.

Адвокатура Китая добилась невероятного прогресса в своем развитии, пройдя за 30 лет путь от полного отсутствия и неприятия адвокатуры обществом до развития в стране профессиональной корпорации численностью в 250 тысяч адвокатов, работающих в самых разных областях права, оказывающих влияние на социальные и экономические процессы в обществе.

В уголовном процессе часто адвокат станет защитником. В Китае адвокат-защитник не является субъектом уголовного судопроизводства, но у адвоката независимый статус в уголовном судопроизводстве. Адвокат-защитник имеет равноправный статус между прокурором и государственным обвинителем в уголовном процессе. Сегодня адвокаты Китая видят свои задачи в укреплении престижа адвокатуры в обществе, в укреплении независимого статуса, в развитии специализации профессии.

§2. Участники уголовного процесса КНР

2.1. Стороны

Под участниками уголовного судопроизводства понимаются все, что назван в уголовно-процессуальном законодательстве, наделяется процессуальными правами или несет процессуальные обязанности и той или иной форме участвует в уголовно-процессуальных отношениях, кроме государственных органов уголовной юстиции. А стороны уголовного судопроизводства являются такими участниками, результаты уголовных дел оказывают прямое влияние на их интересы, и такие участники влияют развитие уголовного процесса. В соответствии с ч.2 ст. 106 УПК КНР стороны -

потерпевший, частный обвинитель, подозреваемый, обвиняемый и дополнительный гражданский истец и ответчик.

а) потерпевший и частный обвинитель

В настоящее время в уголовно-процессуальной доктрине Китая единое понятие «потерпевший» не выработано. В узком смысле потерпевший является участником в государственном обвинении, и несет часть функции жалобы в уголовном процессе. В соответствии с ст. 204 УПК КНР дела частного обвинения (побои, жестокое обращение, оскорбление и т.п.) потерпевший вправе предъявить частное обвинение. Поэтому в частных обвинениях потерпевший станет частным обвинителем. Когда поведения обвиняемого причинены материальные ущербы потерпевшего, в уголовном процессе потерпевший вправе предъявить дополнительный гражданский иск, и тогда потерпевший станет дополнительным гражданским истцом.

В китайском законодательстве потерпевший имеет независимый статус, когда он участвует в уголовном судопроизводстве. Во-первых, потерпевший является лицом, которым причинен вред из преступных действий, и результат уголовного дела прямо оказывает влияние на интересы потерпевшего. Во-вторых, у потерпевшего активность участвовать в уголовном процессе. У него есть требование - то приговорить обвиняемого к законным наказаниям. Это теоретическая основа наделит потерпевшего статусом стороной уголовного процесса. В-третьих, потерпевший, как сторона уголовного судопроизводства, у него соответствующий статус обвиняемого. В конце концов, потерпевший познакомился с обстоятельствами уголовного дела, его показания являются источником законных доказательств.⁹

Кроме основные процессуальные права, у потерпевшего особые процессуальные права, например: 1) вправе предъявить жалобу в орган общественной безопасности, народный суд и народную Прокуратуру, когда появились преступные действия, которые нарушают права потерпевшего. И

⁹Лю Цзехой. Процессуальный статус потерпевшего // Обществоведение. 2005. №2. С. 62.

вправе требовать возбудить уголовное дело; познакомиться с причинами отказать от возбуждения уголовного дела, и подать явку на перерассмотрение; В случае того, что уголовное дело должно возбудить, но орган общественной безопасности отказывает от возбуждения, вправе предъявить жалобу на народную прокуратуру, и последний вправе требовать от органа общественной безопасности показать причины, или делать постановление без изменения, или корректировать его постановление. 2) вправе предъявить призыв в вышестоящую прокуратуру на постановление о отказе направления уголовного дела в суд, и требовать предъявить уголовное дело в суд; и вышестоящая прокуратура делать постановление без изменения, вправе в суд жаловаться; или не предъявить призыв, а прямо в суд жаловаться. 3) вправе предъявить протест в народную прокуратуру, если отказаться от решения первой инстанции. И в течение 5 дней прокурора делает постановление, или без изменения, или соглашаться протест.

б) подозреваемый и обвиняемый (лицо, преследуемое государством или частными обвинителями за совершение преступления и причиненный преступлением ущерб).

На основе анализа научной литературы и практики КНР предложено понятие: В бывшем УПК КНР даже не различать подозреваемого и обвиняемого. И в 1996г. УПК КНР был изменен. Различать подозреваемого и обвиняемого по стадии уголовного судопроизводства.¹⁰ Подозреваемый - основной и центральный участник уголовного судопроизводства, в отношении которого производится следственное действие, основывающиеся на наличии доказательств, свидетельствующих о возможности совершения лицом преступления, до предъявления ему обвинения. Подозреваемый, по уголовному делу которому предъявлено обвинение в суд, именуется обвиняемым.

Подозреваемый и обвиняемый, как процессуальный субъект, имеет независимый статус и ряд процессуальных прав в уголовном судопроизводстве. Он не пассивно принимает предварительное следствие, судебное преследование

¹⁰Уголовно-процессуальное право / Чэнь Вэйдун [и др.]; под ред. Чэнь Вэйдун; - Пекин., 2013. С 73.

и судебное разбирательство, не пассивно принимает решение или постановление из государственных органов, а активно участвует в уголовном судопроизводстве и оказывает противодействие поведением со стороны обвинения. и оказывает влияние на результат уголовного дела. Но в определенной степени, как подозреваемый и обвиняемый, у них обязанность, например: применение мер принуждения, следственных действий и появление в суд и т.д.

В соответствии с законодательством показания подозреваемого и обвиняемого являются источником законных доказательств. По ст. 50 УПК КНР нельзя получать доказательства путем проведения допроса под пыткой, проведение исходящего допроса, путем использования угроз, обмана или другими незаконными способами. Нельзя заставить лица признать свое преступление. Но по ст. 118 УПК КНР подозреваемый должен правдиво ответить допросов из следователей, то значит ответить допрос - обязанность подозреваемого. В таком случае, с одной стороны, нельзя заставить лица признать свое преступление; с другой стороны, ответить допрос из следователей - обязанность. Много китайских юристов критикуют эти противоречивые.¹¹

Кроме основных процессуальных прав, подозреваемый и обвиняемый вправе: 1)защищать самостоятельно, пользоваться помощью защитника; 2)отказаться от дачи показаний, не связанных с обстоятельствами дела; 3)не принуждать признать свое преступление; 4)представлять доказательства; 5)заявлять ходатайства и отводы; 6)приносить жалобы на действие(бездействие) и решения органа общественного безопасности, народной прокуратуры, народного суда и т.д.

2.2 Другие участники уголовного процесса

Кроме сторон(подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, частный обвинитель, дополнительный гражданский истец и ответчик), в уголовном

¹¹Бянь Цзяньлинь. Развитие института уголовного судопроизводства с китайской спецификой // Закон. 2012. №5 - С. 3.

производстве участвует защитник, законный представитель, процессуальный представитель, свидетель, эксперт, переводчик.

а) защитник

Защитник - лицо, которое защищает права и интересы подозреваемых, обвиняемых и оказывает им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. В соответствии с ч.1 ст. 32 защитник: 1) адвокат; 2) представители от народных организаций либо представители от места работы, рекомендованные подозреваемым и обвиняемым; 3) опекуны, родственники и близкие друзья подозреваемых и обвиняемых. По ч.2 ст. 32 УПК КНР Лица, которые в состоянии наказания, лишения либо ограничения личной свободы, нельзя выступать в качестве защитников. По ст. 35 УПК КНР Обязанность защитника: на основе факта уголовного дела и закона предъявление материалов и комментариев о невиновности, мисдиминоре или смягчении либо освобождении наказания; поддержание процессуальных прав и других законных прав подозреваемого или обвиняемого. Защитник участвует в уголовном деле с момента первого допроса из следственных органов либо с момента начала осуществления мер принуждения в отношении с подозреваемым.

С момента допуска к участию в уголовном деле адвокат-защитник вправе: 1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в течение 48 часов, когда подозреваемый, обвиняемый в состоянии задержания и заключения под стражу, но в следственной стадии по уголовному делу, совершенному преступлений против государственной безопасности, террористических преступлений и коррупции и взяточничества в особом крупном размере, свидание с подозреваемым, обвиняемым должно быть разрешено следственными органами; 2) со дня предъявления обвинения делать выписки и копии материалов и документов данного дела (другие защитники, при разрешении народной прокуратуры и народного суда, также могут знакомиться, делать выписки и копии материалов и документов); 3) с согласия свидетеля либо других соответствующих органов и лиц собрать материалы по данному делу

или ходатайствовать перед народной прокуратурой, народным судом о сборе доказательств либо просить народный суд о вызове свидетелей в суд для дачи показаний; 4)сохранить информации подзащитника, полученные в уголовном судопроизводстве, но информации о подготовке или совершении преступлений против государственной безопасности, общественной безопасности и преступлений против жизни и здоровья, надо незамедлительно информировать судебные органы;

Статус адвокат-защитника в уголовном процессе непосредственно оказывает влияние на осуществление права на защиту, и оказывает влияние на выбор модели уголовного судопроизводства. Надо наделить адвокат-защитника статусом в качестве субъекта уголовного процесса. Во-первых, право на защиту является обязательным методом защиты процессуальных прав для подозреваемого и подозреваемого, а не его функции. Адвокат-защитник под поручением подозреваемого и обвиняемого фактически существует данное право. Во-вторых, в уголовном процессе в отношении подозреваемого и обвиняемого применены меры принуждения, и свобода ограничена. В данном случае трудно он сам существует свое право на защиту, адвокат-защитник имеет статус в качестве субъекта уголовного процесса способствует осуществлению право на защиту.¹²

Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если: 1)подозреваемый, обвиняемый является слепым, немым, глухим; 2) подозреваемый, обвиняемый в силу психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; 3)подозреваемый, обвиняемый может быть приговорен к пожизненному лишению свободы и смертной казни; 4)подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним; 5)подозреваемый, обвиняемый в состоянии экономического затруднения.

б)представители потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и ответчика

¹²Ли Вэньцзэн. Процессуальный статус защитника-адвоката // Закон в эпохе. 2010. № 4. С. 59.

По ст. 44 УПК КНР, потерпевший публичного обвинения, его законные председатели и близкие родственники; гражданский ответчик и истец, их законные председатели; частный обвинитель и их законные председатели вправе поручить представителю с дня предъявления обвинения. Существуют три типа представителя: 1) представитель публичного обвинения; 2) представитель частного обвинителя; 3) представитель гражданского ответчика и истца.

В УПК КНР не конкретно установятся права и обязанности представителя. Много ученых считают, что представителя, правомочные в соответствии с гражданским законодательством КНР, представляют интересы доверителя.

в) свидетель

Свидетель - лицо, которому известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний.

По ст. 60 УПК КНР лицо знает обстоятельства уголовного дела, оно обязано к даче показаний. Свидетель вправе: 1) давать показания на родном языке; 2) отказываться от дачи ложных показаний; 3) знакомиться с протоколом показаний, дополнять либо изменять их; 4) держать свою личность в секрете в этапе предварительного следствия и т.д.

В случае уклонения от явки без уважительных причин свидетель может быть подвергнут приводу. За дачи ложных показаний свидетель несет соответствующую ответственность.

В соответствии с ст. 61 УПК КНР народные суды, народные прокуратуры и органы общественной безопасности должны обеспечить безопасность свидетелей и их близких родственников. И по ст. 62 УПК КНР для расследования и решения дела, которое связано с преступлением против государственной безопасности, с терроризмом, с наркотическим преступлением и другими преступлениями, перед свидетелем, экспертом, потерпевшим и их

близкими родственниками ставит посягательство, суды, прокуратуры и органы общественной безопасности должны принять одну или ряд защитных мер: 1) не разглашать реальное имя, адрес и другие личные информации; 2) принять тайные меры, чтобы не показать внешний вид, голос; 3) запретить конкретные лица доступ к свидетелям, экспертам, потерпевшим и их близким родственникам; 4) принять специальные меры для защиты личности и жилых помещений; 5) другие необходимые защитные меры.

г) эксперт

В практике уголовного судопроизводства КНР эксперт - физическое лицо, обладающее специальными знаниями назначенное органом юстиции, для производства экспертизы и дачи мнения. Если давать ложное замечание, нести соответствующую ответственность. Надо присутствовать от явки по вызовам в суд. Эксперт вправе: 1) ознакомиться с материалами уголовного дела, относящимся к предмету экспертизы; 2) требовать предоставления ему дополнительных материалов, необходимых для дачи мнения; 3) отказаться от экспертизы, в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи замечания.

В 2012 году была изменена правовая терминология «заключение» на «замечание». Эксперт уклоняет от явки по вызовам в суд, экспертное замечание не может быть использовано в качестве доказательств. Эксперт из-за непреодолимых причин или по уважительным причинам не явиться в суд, суд может принять решение о отсрочке судебного заседания или повторной судебной экспертизе. Государственный обвинитель, стороны, защитник и представитель вправе ходатайствовать в суд вызов специалиста для того, чтобы давать мнение о судебном замечании эксперта.

д) переводчик

Переводчик-лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве, свободно владеющее языком, знанием которого необходимо для перевода. Переводчик вправе: 1) ознакомиться с материалами уголовного

дела, относящимися к переводу; 2)знакомиться с протоколами показаний из перевода, если не соответствовать с переводом, требовать дополнить либо изменять их и т.д.

За неправильный перевод и разглашение данных предварительного следствия переводчик несет соответствующую ответственность.

§3. Принципы уголовного процесса КНР

3.1.Осуществление правосудия народным судом, следствия органом общественной безопасности и надзора народной прокуратурой

Функции уголовного судопроизводства обычно представляют собой три основных стороны: во-первых, правосудие - в уголовном судопроизводстве суд и судья от имени государства рассматривает уголовное дело. во-вторых, в китайском уголовном судопроизводстве функция жалобы производится народной прокуратурой, прокурором, органом общественной безопасности и следователем; потерпевший и из близкие родственники тоже вправе обжаловать, они тоже несут на себя вспомогательную функцию жалобы; во-третьих, подозреваемый и обвиняемый берет на себя функцию защиты, под поручением подозреваемого и обвиняемого защитник, законные представители и его близкие родственники тоже вправе осуществлять право на защиту.¹³

Исходя из ст.3 УПК КНР за проведение по уголовным делам предварительного следствия, задержания, заключения под стражу, предварительное слушание дела отвечают органы общественной безопасности. Народная прокуратура отвечает за осуществление надзора, санкционирование меры в виде заключения под стражу, возбуждение государственного обвинения, проведение предварительного следствия по специальным делам. За осуществление судопроизводства ответствен народным судом.

На основании закона только орган общественной безопасности, народная прокуратура, народный суд выполняет соответствующие полномочия,

¹³Сун Чжэньву. Функциональная структура уголовного судопроизводства и философско-правовой анализ // Современная юриспруденция. 2006. №1. С.102.

другие административные органы, общественные организации, физические лица не могут выполнять их. Орган общественной безопасности, народная прокуратура, народный суд действует по нормам УПК.

3.2. Независимость судов и прокуратур

В соответствии с ст. 5 УПК КНР народный суд в соответствии с законом независим в осуществлении правосудия, народная прокуратура на основании закона независимо осуществляет прокурорский надзор, никакие административные органы, общественные организации и физические лица не могут вмешиваться в их деятельность.

Согласно ч. 1 ст. 120 Конституции Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. судьи независимы и подчиняются только Конституции и федеральному закону.¹⁴ Независимость судей рассматривается как важнейшее условие демократии, как гарантия прав и основных свобод человека в государстве. Суть данного принципа состоит в том, что, осуществляя свои процессуальные полномочия, судья должен решать все вопросы самостоятельно, опираясь только на право и исходя из установленных фактических обстоятельств. В Китае часто подчеркивать независимость судов и прокуратур, а не независимость судей. В отличие от закона РФ, судьи только подчиняются Конституции и Федеральному закону. Кроме Конституции и закона, в Китае суды и прокуратуры тоже подчиняются Коммунистической партии Китая (КПК) и ее властным органам.

3.3. Опора на массы; Основание на факт; Закон в качестве критерия

Согласно ст. 6 УПК КНР народный суд, народная прокуратура и орган общественной безопасности, осуществляя судопроизводство по уголовным делам, должны опираться на массы, исходить из фактических обстоятельств и строго руководствоваться законом. Все граждане равны перед законом и не могут пользоваться какими-либо привилегиями.

¹⁴Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. // Рос. газ. 2009. 21 янв.

Принцип - опора на массы является воплощением политической линии КПК в уголовном судопроизводстве. Исходя из обстоятельств и закона решать уголовное дело, можно понять следующие два пункта: а) на основании факта; б) закон в качестве критерия. Основание на факт - органами уголовной юстиции производится уголовное судопроизводство, и органы уголовной юстиции устанавливают преступление и наказание обвиняемого на основании объективные обстоятельства уголовного дела. Закон в качестве критерия - на основе обстоятельстве уголовного дела, принятие правильных норм закона установить конкретные обстоятельства для решения дела.

3.4.Разделение труда наряду с кооперированием в работе, взаимная координация, взаимная обусловленность

Данный принцип является отражением взаимоотношения между органом общественной безопасности, судом и прокуратурой в уголовном судопроизводстве. По ст. 7 УПК КНР, при ведении уголовного судопроизводства, народный суд, народная прокуратура и орган общественной безопасности должны распределять ответственность, взаимно координировать свою деятельность, действовать согласованно тому, чтобы обеспечить правильное и эффективное исполнение закона.

Разделение труда наряду с кооперированием в работе - в уголовном судопроизводстве народный суд, народная прокуратура и орган общественной безопасности на основании закона осуществляют свою обязанность, нельзя смешивать и сменять взаимную обязанность. Взаимная координация - в уголовном судопроизводстве три органа уголовной юстиции сотрудничество и согласованно совершают задачи уголовного процесса. Взаимная обусловленность - на основе разделении труда наряду с кооперированием в работе и взаимной координации, не только осуществлять свою обязанность, и корректировать ошибки и вести надзор за процессуальными действиями и мерами других органов.

3.5.Народной прокуратурой осуществление надзора за проведением уголовного судопроизводства

В соответствии с ст. 8 УПК КНР народная прокуратура осуществляет надзор за проведением уголовного судопроизводства. Надзорные полномочия народной прокуратуры появляются в следующих:

а) надзор за актом органа общественной безопасности об возбуждении уголовного дела

По ст. 111 УПК КНР если народная прокуратура считает, что орган общественной безопасности должен был возбудить дело, но не возбудил дело; либо если потерпевший считает, что орган общественной безопасности должен был возбудить дело, но не возбудил дело и потерпевший обратился по этому поводу в народную прокуратуру, то она должна потребовать от органа общественной безопасности объяснения причины отказа возбуждения дела. Народная прокуратура считает, что основания отказа от возбуждения уголовного дела не обоснованы, то она извещает орган общественной безопасности о необходимости возбуждения дела, орган общественной безопасности обязан возбудить дело.

б) надзор за предварительным следствием органа общественной безопасности

Данный надзор имеет в виду санкционирование меры принуждения в виде задержания под стражу и утверждение возбуждения дела в суд и т.д. По ст. 115 УПК КНР стороны, защитники и представители и заинтересованное имеют право заявить ходатайства или жалобы в данный орган, если орган уголовной юстиции и их должные лица делают следующие: 1) истечение срока принудительных мер, и не были освобождены, отменены или изменены; 2) не возвратить залог, который надо возвратить; 3) обыск, наложение ареста, замораживание на имущества, не имеющие значение для уголовного дела; 4) должен отменить арест, изъятие, замораживание, но не отменить; 5) хищение, самовольно использование, обмен имущества об избрании ареста и замораживания;

Данный орган должен своевременно рассматривать жалобу и ходатайство. В случае неудовлетворения, может обратиться к народной

прокуратуре на том же уровне; дела, принятые народной прокуратурой, могут обратиться к народной прокуратуре на высшей уровни.

в) надзор за правосудием судов

Во-первых, осуществляет надзор за решениями и постановлениями суда, включая предъявление протеста и производство в суде надзорной инстанции; во-вторых, осуществляет надзор за действиями судебного заседания.

г) надзор за исполнением соответствующего органа

По ст. 265 УПК КНР народная прокуратура осуществляет надзор за законностью действий исполнительных органов при исполнении приговора. В случае обнаружения незаконных действий, должна уведомить исполнительные органы о коррекции.

3.6. Использование народного языка любой национальности в уголовном процессе

При ведении уголовного производства граждане любой национальности имеют право использовать свой родной язык. Народный суд, народная прокуратура и орган общественной безопасности должны обеспечивать услуги перевода любой стороне, участвующей в судебных заседаниях, незнакомой с устным или письменным языком, используемым в месте проведения судебного заседания. В случае наличия национальных меньшинств, живущих компактно, или в случае, проживания многих национальностей в одном районе, судебные слушания должны проводиться на языке, повседневно используемым в данной местности. Судебные решения, протоколы и другие документы также должны быть записаны на языке, повседневно используемым в данной местности.

3.7. Гласность судебного производства

Согласно ст. 125 Конституции Китайской Народной Республики от 4 декабря 1982 г. разбирательство уголовного дела во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом судебном заседании допускается только в следующих случаях, когда: а) разбирательство уголовного дела в суде может

привести к разглашению государственной тайны; б) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста шестнадцати лет; в) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против неприкосновенности личности.¹⁵

3.8. обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту

В соответствии с ст. 125 подозреваемый и обвиняемый имеет право на защиту, и по ст. 11 УПК КНР подозреваемый и обвиняемый имеет право на защиту, народный суд обязан обеспечить обвиняемому получение защиты.

Система защиты в уголовном процессе является важной частью. Для полного совершения права на защиты подозреваемого и обвиняемого, в 2012 г. была изменена и совершенна система защиты.

Во-первых, расширять масштаб права на защиты на стадию предварительного следствия. С момента первого допроса из следственных органов либо с момента начала осуществления мер принуждения подозреваемый и имеет право на защиты. В данном случае право на защиты может осуществляться в целом уголовном процессе. В стадии предварительного следствия адвокат-защитник показывает юридическую помощь подозреваемому; представляет от имени подзащитника заявить ходатайства и жалобы; ходатайствовать изменение мер принуждения; познакомится с преступлением и обстоятельствами уголовного дела в отношении подозреваемого и т.д.

Во-вторых, расширять масштаб бесплатно правовой помощи. Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если: а) подозреваемый, обвиняемый является слепым, немым, глухим; б) подозреваемый, обвиняемый в силу психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; в) подозреваемый, обвиняемый может быть приговорен к пожизненному лишению свободы и смертной казни; г) подозреваемый,

¹⁵Конституция Китайской Народной Республики (с изм. 1988, 1993, 1999, 2004 гг.): принят Всекитайским Собранием народных представителей от 4 декабря 1982 г. // Издательство китайского законодательства. -2010. - Ст.121.

обвиняемый является несовершеннолетним; д) подозреваемый, обвиняемый в состоянии экономического затруднения.

В-третьих, гарантировать право на свидание с подозреваемым и обвиняемым. Подозреваемый, обвиняемый встречается с адвокат-защитником в течение 48 часов, с момента подозреваемый, обвиняемый в состоянии задержания и заключения под стражу, но в следственной стадии по уголовному делу, совершенному преступлений против государственной безопасности, террористических преступлений и коррупции и взяточничества в особом крупном размере, свидание с подозреваемым, обвиняемым должно быть разрешено следственными органами.

В-четвертых, расширять право адвокат-защитника. Надо участвовать в уголовном процессе и органы уголовной юстиции слушают мнение адвокат-защитника, например: санкционирование заключения под стражу; решение предъявления публичного обвинения.¹⁶

3.9. Не установление виновности без приговора народного суда

В ст. 12 УПК КНР раскрывается процессуальное содержание данного принципа: Никто не может быть рассмотрен как виновный в совершении преступления, если в отношении него не постановлен приговор суда. В Китае этот принцип не выражается как в УПК РФ презумпция невиновности.

3.10. Обеспечение участникам процессуальных прав

В ст. 14 УПК КНР народный суд, народная прокуратура и орган общественной безопасности должны обеспечить участников процессуальные права. Участники уголовного судопроизводства вправе обжаловать действия, нарушающие их права должным лицами суда, прокуроров и следователя.

3.11. Установление обстоятельств, освобождающих от уголовной ответственности

В ст. 15 УПК КНР при наличии одного из следующих обстоятельств лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности, а уже привлечено, и освобождение, и отказ в предъявлении обвинения, и

¹⁶ Бянь Цзяньлинь. Развитие института уголовного судопроизводства с китайской спецификой // Закон. 2012. №5 - С.2.

прекращение уголовного дела, и признание невиновным: а) малозначительность деяния, незначительность ущерба, причиненного в его результате, и поэтому не рассматриваться как преступление; б) истечение срока давности уголовного преследования; в) акт амнистии, освобождающего лицо от наказания; г) отсутствие жалобы частного обвинителя или отозвана жалоба; д) смерть подозреваемого и обвиняемого; е) предусмотренные другими законами обстоятельства, освобождающие лицо от уголовной ответственности.

3.12. Ответственность в отношении иностранных на основании УПК КНР

В ст. 16 УПК КНР в отношении иностранных граждан, совершивших преступления, подлежащих привлечению к уголовной ответственности, применяются нормы настоящего Кодекса. Вопрос о привлечении к уголовной ответственности совершивших преступления иностранных граждан, пользующихся дипломатическими привилегиями и иммунитетом, разрешается дипломатическим путем.

§4. Уголовно-процессуальное доказывание

4.1. Понятие доказательств

В ст. 48 УПК КНР устанавливается, что доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых можно устанавливать фактические обстоятельства. Имеются следующие виды доказательств: а) вещественные доказательства; б) документальные доказательства; в) показания свидетеля; г) показания потерпевшего; д) показания подозреваемого, обвиняемого; е) замечание эксперта; ё) протоколы исследования, проверки, опознания, следственных экспертиз; ж) видеоматериалы, электронные информации.

Только при проверке и в соответствии с фактическими обстоятельствами, доказательство может выступать в качестве основания для решения дела.

Анализ ст. 48 УПК КНР позволяет выявить три обязательных признака доказательства, образующих понятие доказательства: а) объективность - содержанием и фактами доказательств является объективная реальность; б) относимость - факт доказательства и факт обстоятельств дела имеет внутреннюю связь, и также установится функция доказывания; в) законность - виды доказательств, субъекты, способы и процесс собраний доказательств надо соответствовать с нормами настоящего Кодекса.

4.2. Обязанность доказывания

В законодательстве КНР обязанность доказывания различаются две стороны: бремя доказывания и долг доказывания.

Бремя доказывания является обязанностью участников со стороны защиты и обвинения предъявления доказательств и доказывания своих аспектов в уголовном судопроизводстве, в случае не предъявления доказательств либо предъявленных доказательств, не соответствующих с положениями закона, то принятие на себя последствия.¹⁷ По ст. 49 УПК КНР по уголовному делу публичного обвинения народная прокуратура несет на себя бремя доказательств, которые доказывают преступление обвиняемого; по уголовному делу частного обвинения частный обвинитель несет на себя бремя доказательств.

Долг доказывания является доказательной обязанностью должных лиц органов уголовной юстиции в уголовном судопроизводстве. Орган общественной безопасности, народный суд и народная прокуратура от имени государства существует право на предварительное следствие, право на надзор и юрисдикцию; собирает доказательства, исследует и определяет доказательства, точно подтверждает факт уголовного дела.

4.3. Классификация доказательств

¹⁷Чэнь Гуанчжун. Нормы, объяснение и комментарий юристов о закона уголовного доказательства. М., 2004. С. 152.

Классифицировать доказательства - не означает разделить их на группы и положить в различные части уголовного дела. Одно и то же доказательство может быть охарактеризовано по-разному, в зависимости от того, какие качества этого доказательства оцениваются в данный момент. В этой связи важно знать и понимать прежде всего основания классификации доказательства, а затем виды классификации.¹⁸

Со середины 20-го века в Китае ученые начали исследовать теорию классификации доказательств. В законодательстве КНР разделить их на группы: а) доказательства могут быть охарактеризованы в зависимости от отношения содержания информации к обвинению - обвинительное и оправдательное; б) доказательства могут характеризоваться в зависимости от характера источника получения информации - первоначальные и производные; в) по их отношению к предмету доказывания, по этому основанию все доказательства можно разделить - прямые и косвенные; г) по выражению формы могут разделить - материальные и устные.

4.4.Собирание доказательств

Собрание доказательства является важной частью процесса доказывания. Собрание доказательства - это процессуальная деятельность по обнаружению, получению и оформлению в особом порядке. Собрание доказательства занимает особенно активное место в стадии предварительного следствия.

В УПК КНР указывается то, что собрание доказательства осуществляется в ходе судопроизводства должными лицами органов уголовной юстиции, стороны уголовного дела, адвокат-защитник и представитель путем законных процессуальных действий. В соответствии с ст. 41 УПК КНР защитник вправе с согласия свидетеля либо других соответствующих органов и лиц собрать материалы по данному уголовному делу или ходатайствовать перед

¹⁸См.: Л.А. Воскобитова. Уголовный процесс: учебник для бакалавров. М., 2014. С.162.

народной прокуратурой, народным судом о сборе доказательств либо просить народный суд о вызове свидетелей в суд для дачи показаний.

В административном действии либо следственной деятельности административного дела собранные вещественные доказательства, документальные доказательства, аудиоматериалы и электронные информации и т.д., могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, признаны судом и процедуры собраний доказательств в соответствии с соответствующими законами и административными правилами, могут быть использованы в качестве основы для решения уголовного дела.

4.5. Недопустимость доказательств

По ст. 50 УПК КНР судьи, прокуроры и следователи, в соответствии с установленными правовыми процедурами, собирают доказательства, которые могут доказать подозреваемого или обвиняемого о виновности или невиновности, и тяжести его преступления. Нельзя получать доказательства путем проведения допроса под пыткой, проведение исходящего допроса, путем использования угроз, обмана или другими незаконными способами. Нельзя заставить лица признать свое преступление.

а) предел недопустимых доказательств

В ч.1 ст. 54 УПК КНР отражается предел недопустимых доказательств: 1) показания подозреваемого, обвиняемого, данные в ходе судопроизводства и основанные на пытке; показания свидетеля, потерпевшего, основанные на насилии и угрозе; 2) собрание вещественных доказательств, документальных доказательств не соответствует законной процедуре, может быть мешать справедливость судопроизводства, надо исправить либо справедливо разъяснить, иначе исключить.

В ч.2 ст. 54 УПК КНР в процессе предварительного следствия, исследования предъявления дела в суд, рассмотрения уголовного дела обнаруживать незаконные доказательства, органы уголовной юстиции несут обязанность самостоятельно исключать их, нельзя рассматриваться как

основание обвинительного заключения, решения о направлении дела в суд и постановления приговора.

б)прокурорский надзор за собранием доказательств следователя

По ст. 55 УПК КНР народная прокуратура получает сообщение, жалобу или обнаруживает незаконное собрание доказательств следователя, должна быть исследовать и проверять. Если существует факт незаконно собрания доказательств, должны предложить исправлять; если действие представляет собой преступление, может быть привлечено к уголовной ответственности.

Методы исследования и проверки включаются:1) допрос подозреваемого; 2) запрос следователя; 3) запрос присутствующих и свидетеля; 4)слушание мнений адвокат-защитника; 5) проверка протокол допроса, видеозаписи и звукозаписи; 6) проведение раненного, болезного осмотра или экспертизы.

в)условия и порядки исключения незаконных доказательств

По ст. 56 УПК КНР в судебном следствии судья обнаруживает обстоятельства незаконное собрание доказательств, установленные в ст. 54 настоящего Кодекса, должен исследовать доказательства. Стороны, защитники и представители вправе предъявлять ходатайство на исключение незаконные доказательств и представлять связанные доказательства.

г)обязанность и способ доказывания законности доказательств и критерий доказывания

По. ст. 57 УПК КНР в процессе исследования законности доказательств, Народная прокуратура несет обязанность доказывания. Существующие материалы не могут доказывать законность доказательств, Народная прокуратура может предъявлять ходатайство о явке следователей в суд; суд сообщает соответствующим следователям, чтобы объяснили конкретные обстоятельства в суде. В данной статье указывается, что только существующие материалы не могут доказывать законность доказательств, и начинается

процедура явки следователей в суд. На практике, во-первых, народная прокуратура может предъявлять ходатайство о явке следователей в суд для объяснения обстоятельств; во-вторых, суд по инициативе сообщает соответствующим следователям, чтобы объяснили конкретные обстоятельства в суде; в конце концов следователи могут самостоятельно предъявлять требование о явке в суд для объяснения обстоятельств.

По ст. 58 УПК КНР через судебное разбирательство не может подтверждать или не может исключать обстоятельства, установленные в ст. 54 настоящего Кодекса, и данные доказательства должны быть исключены. Народная прокуратура не только несет на себя обязанность доказывания законности собраний доказательств, также доказывает до степени исключения возможность незаконного собраний доказательств, иначе доказательства должны быть исключены.

Глава 2. Функциональная характеристика досудебного производства в уголовном процессе Китая

§1. Особая китайская уголовно-процессуальная модель

Что касается модели китайского уголовного судопроизводства, точки зрения являются следующими: во-первых, инквизиционная модель, эта точка зрения популярна в XX в., до корректирования УПК КНР 1996 года цель китайского уголовного судопроизводства концентрирует на борьбе с преступностью и осуществление власти органов уголовной юстиции; во-вторых, смешанная модель, эта точка зрения популярна после корректирования УПК КНР 1996 года, в данном Кодексе смешаются состязательная и инквизиционная модель; во-третьих, супер-инквизиционная модель, вместе с распространением модели западных государств, китайские ученые заметили принципиальные отличия между китайской моделей и моделей западных государств, и так называется супер-инквизиционная модель. Вышеупомянутые модели отражаются с точки сравнительного права, и с точки законодательства, не с точки практики.

Китайская уголовно-процессуальная модель не является современной реальной инквизиционной моделью. Современная инквизиционная модель имеет следующие характеристики: а) уважение к статусу подозреваемого и обвиняемого, и гарантия осуществления их процессуальных прав; б) контроль над предварительным следствием. Наоборот в Китае на самом деле предварительное следствие отсутствует надзор, только в случае санкционирования меры принуждения в виде заключения под стражу, народной прокуратурой производится надзор. Китайская уголовно-процессуальная модель тоже не имеет факторы состязательной модели. Коннотационное значение состязательной модели отражается в состязательность стороны в суде и досудебном соглашении о сотрудничестве. В Китае в судебном разбирательстве стороны от обвинения и защиты не занимают ведущее место, судья часто ведет процедуру и даже не занимает нейтральное место. Китайская уголовно-процессуальная модель даже не является смешанной моделью.

Современная смешанная модель создана на основе инквизиционной модели при наличии состязательных факторов. В Китае как вышеупомянутые не существует действительная состязательность и равноправие сторон в судебном разбирательстве. В ходе уголовного судопроизводства, в частности, в стадии предварительного следствия не созданы обязательные условия для осуществления равноправия сторон.¹⁹

Когда определять китайскую уголовно-процессуальную модель, надо учитывать общественные и традиционные характеристики Китая: а) китайская модель обладает традиционными факторами. Китайская правовая система продолжалась почти две тысячи лет и она оказывает особое влияние на всю китайскую правовую систему, например, судебная власть не может полностью независима от административной власти, в системе судебной власти имеется административный признак; б) китайская модель обладает социалистическими элементами, потому что Китай выбирает применять советскую правовую систему. Партия руководит и управляет деятельностью органов уголовной юстиции; в) иностранная правовая система тоже оказывает влияние на китайское право, особенно континентальная система.²⁰

Итого, нельзя просто рассматривать китайскую модель как западные модели (состязательная модель или инквизиционная модель). Китайская модель является переходной моделью, и обладает национальной ведомственностью.²¹

§2. Функциональная характеристика мер принуждения

1.1. Функция мер принуждения в китайском законодательстве

Меры принуждения являются необходимыми средствами в целях обеспечения хода уголовного судопроизводства, и такие меры применяются только общественной безопасностью, народный суд и народная прокуратура.

¹⁹Цзо Вэйминь. Создание локальной модели китайского уголовного судопроизводства // Правовые исследования. 2009. №2. С.108.

²⁰ Там же. С. 108.

²¹ Там же. С. 108.

Функции мер принуждения заключаются в следующем:

Во-первых, обеспечения продолжения всех стадий уголовного процесса. Это самая основная и первоначальная функция. Причина применения мер принуждения в уголовном процессе, является то, что она играет важную роль в отношении обеспечения хода уголовного судопроизводства. Эта функция отражается в следующих аспектах: а)предотвращение подозреваемого или обвиняемого избежания от судебного преследования. После совершения преступления подозреваемый, обвиняемый всегда пытается избежать уголовной ответственности. Через ограничение или лишение личной свободы эффективно предотвратить их побег от судебного преследования. б)Быстрое определение обстоятельства уголовного дела. Подозреваемый, обвиняемый часто пытается уничтожить доказательства, фальсифицировать доказательств, делать сговор в даче показания или мешать показание свидетелей. В этом случае применяются меры принуждения для того, чтобы обеспечивать установление обстоятельства уголовного дела. в)Обеспечить исполнение наказания и эффективно осуществлять власть наказания.

Во-вторых, функция предотвращения. эта функция заключается в том, что предотвращать продолжение преступления у подозреваемых или обвиняемых. Некоторые подозреваемые, обвиняемые после этого преступления продолжают другое преступление. Особенно те, которые может быть мстят информаторам, потерпевшим, свидетелям. В зависимости от разной ситуации применяется соответствующая мера принуждения, мера принуждения играет важную роль в предупреждении преступности.

В-третьих, функция защиты. Хотя меры принуждения ограничивают личную свободу подозреваемого, обвиняемого, но тоже защищают подозреваемых и обвиняемых. В отношении подозреваемого и обвиняемого применяются мера принуждения, или применяется какая мера, это зависит от постановлений, установленных законом. Несомненно, применение соответствующей меры гарантирует право человека подозреваемых и обвиняемых.

В-четвертых, образовательная функция. В отношении подозреваемого и обвиняемого мера принуждения является самым прямым, конкретным и глубоким образовательным методом. Применение мер принуждения показывает того, что негативное отношение страны к преступлению, защита общественных интересов. И стимулирует общество борьбы с преступностью, сознательное соблюдение закона, и поддержание социальной стабильности.

Система мер принуждения в Китае представляет собой единую целостность из всех пяти видов принудительных мер. Мерами принуждения относятся: привод, гарантии ожидания судебного разбирательства, наблюдение по месту жительства, задержание, заключение под стражу.

1.2. Характеристика системы мер принуждения

Среди пяти мер принуждения, установленных в УПК КНР, привод является самой легкой мерой процессуального принуждения. Привод характеризуется следующими: а) объект привода является подозреваемым и обвиняемым. Если по сравнению с положением привода в российском законодательстве будет очевидно заметно существенное различие: не только подозреваемый и обвиняемый, но и потерпевший и свидетель могут быть подвергнуты приводу как мера процессуального принуждения. По УПК КНР приводу могут быть подвергнуты только подозреваемый или обвиняемый. Также все пять видов мер процессуального принуждения, указанные в УПК КНР, могут быть применены только в отношении подозреваемого, обвиняемого. б) цель привода является проведением принудительного допроса, и так после допроса немедленно освобождать подозреваемого и обвиняемого. На практике обычно принять привод после того, что не явиться по вызовам на допрос без уважительных причин. По ст. 65 УПК КНР на основе конкретных обстоятельств, может непосредственно принять привод в отношении подозреваемого и обвиняемого для того, чтобы предотвращать возможность уничтожение, скрывание доказательств и сговор в даче показаний между подозреваемыми и обвиняемыми.

Для расследования уголовного дела разрешено применение неоднократных приводов, на практике часто освобождает подозреваемого после истечения времени привода, но В УПК КНР не устанавливать промежуток времени два раза привода, поэтому существует возможность превратиться в задержании под стражей.

В соответствии с положениями УПК КНР личное поручительство и залог вместе являются одним видом процессуального принуждения и называются гарантией ожидания судебного разбирательства. Можно выбрать один вид из гарантия ожидания судебного разбирательства, либо личное поручительство, либо залог. Течение гарантия ожидания судебного разбирательства не превышает 12 месяцев. Отменяется данная мера в случаях: а)подозреваемый и обвиняемый не должен быть привлечен к уголовной ответственности; б)истечение срока гарантия ожидания судебного разбирательства.

На практике наблюдение по месту жительства обычно применяется как замещающая мера заключения под стражу, в особенных условиях: а)физическое лицо страдает тяжелой болезнью, не может заботиться о себе; б)беременная женщина, женщина кормит грудью; в)единый алиментант лица, который не может заботиться о себе; г)при наличии особенных обстоятельств или применение данной меры удобнее для решения уголовного дела; д)истечение срока заключения под стражу, но уголовное дело не решено.

В отношении преступлений против государственной безопасности, террористических преступлений и взяточничества в особом крупном размере, применение меры в виде наблюдения в постоянном месте подозреваемого и обвиняемого может быть влиять на предварительного следствия, через санкционирование народной прокуратурой или органа общественной безопасности на выше уровни, может производиться в указанном месте. В данных случаях рассматриваются как обстоятельства влияния на предварительное следствие: а)имеется возможность уничтожать, фальсифицировать доказательств, мешать свидетелю дать показания, вступать в

сговор в даче показаний; б)имеется возможность покончить жизнь самоубийством, избегать от судебного разбирательства.

Задержание в законодательстве КНР - в стадии предварительного следствия, в срочных условиях, орган общественной безопасности и народная прокуратура лишает свободу действующего преступника и подозреваемого по тяжелым преступлением. Из понятия задержания устанавливаются две условия: объект в отношении него избрания в виде задержания - действующий преступник и подозреваемый по тяжелым преступлением.

По ст. 84 УПК КНР после задержания в течение 24 часов производится допрос, если нет оснований задержания, и немедленно освободить подозреваемого. Если после допроса орган общественной безопасности считает, что должен применять меру в виде заключения под стражу, надо в течение 3 дня сообщить народной прокуратуре для санкционирования; в особой случае срок можно удлинить с 1 до 4 дней; в случае совершения преступления в разных местах, неоднократно либо в составе группы этот срок может быть продлен до 30 дней, т.е. срок задержания может длиться на 37 дней.

Заключение под стражу по законодательству КНР - самая строгая мера принуждения и наиболее распространенная после меры принуждения в виде задержания. Не только полно лишать свободу подозреваемого или обвиняемого, и в случае нет оснований применения других мер принуждения, обычно содержать его под стражей до вынесения приговора народного суда. По ст. 78 УПК КНР заключение под стражу подозреваемого и обвиняемого производится только органом общественной безопасности по постановлению народного суда или через санкционирование народной прокуратуры.

По китайскому законодательству заключение под стражу в качестве меры процессуального принуждения в отношении подозреваемого и обвиняемого применяется одновременно при наличии следующих трёх условий:

а) существуют фактические обстоятельства, доказывающие его причастность к совершению преступления. По Комментариям ВС к вопросам по применению УПК КНР здесь имеются в виду три момента: 1) существуют доказательства, доказывающие совершение преступления; 2) существуют доказательства, доказывающие совершение преступления подозреваемого; 3) эти существующие доказательства, доказывающие преступления были реально совершены.

б) за совершенное преступление подозреваемый и обвиняемый может быть приговорен к наказанию в виде лишения свободы;

в) если применять меру в виде гарантии ожидания судебного разбирательства недостаточно для предотвращения возникновения общественной опасности и необходимость принять данную меру: 1) существуют доказательства, доказывающие совершение преступления, лицо может быть приговорено к наказанию в виде лишения свободы на срок 10 лет и более лет; 2) существуют доказательства, доказывающие совершение преступления, лицо может быть приговорено к наказанию в виде лишения свободы, либо было совершено умышленно преступление либо нет возможность устанавливать личность подозреваемого.

После заключения под стражу направлять подозреваемого и обвиняемого в центр заключения, в течение 24 часов уведомить родственников подозреваемого и обвиняемого о содержании.

В стадии предварительного следствия срок содержания под стражей не может превышать 2 месяца; в случае невозможности закончить предварительное следствие срок может быть продлен до 3 месяца по санкционированию народной прокуратуры на высшей уровня; по конкретным обстоятельствам уголовного дела невозможность закончить предварительное следствие срок может быть продлен до 4 месяца по санкционированию народной прокуратурой на высшей уровни. При истечение срока содержания под стражей подлежит немедленному освобождению, для продолжения предварительного следствия можно изменить меры принуждения в виде

гарантия ожидания судебного разбирательства или наблюдения по месту жительства.

Можно обобщаются следующие три характеристики китайской системы мер принуждения. Во-первых, относительная целостность. Принудительная сила вышеупомянутых пяти видов мер принуждения постепенно увеличить, каждой из них применена по различной степени тяжести преступления. Во-вторых, заключение под стражу занимает центральное место. В 2016 году всего 1402 тыс. 463 уголовные дел направлены в суд, органы прокуратуры Китая санкционировали задержание под стражу в отношении 828 тыс. 618 человек.²² В-третьих, четкость условий применения мер принуждения. В отношении подозреваемого или обвиняемого применяется какая мера принуждения, установленная в УПК КНР. Это предотвращает злоупотребление применения мер принуждения, действительно отражает функцию мер принуждения.

§3. Возбуждение уголовного дела

Возбуждение уголовного дела в качестве первой, независимой части уголовного процесса и начала судебного разбирательства по уголовному делу. Устанавливается наличие или отсутствие оснований к возбуждению уголовного дела, и принимается постановление о возбуждении уголовного дела или иначе.

По ст. 108 УПК КНР любая организация или лицо обнаруживает преступные действия и подозреваемого, вправе заявить и сообщить об этом в орган общественной безопасности, народную прокуратуру и народный суд; потерпевший вправе заявить или пожаловать в орган общественной безопасности, народную прокуратуру и народный суд; преступник может добровольно сообщить о совершенном преступлении. Вышеупомянутые органы должны принять сообщение; если дело не соответствует с его юрисдикцией, должен передать в соответственный органи и уведомлять заявителя.

²²Цао Цзяньмин. Доклады о работе Верховного Верховной народной прокуратуры Китайской Народной Республики от 12 марта 2017 г.

После получения заявления и жалобы, производится доследственная проверка с целью установления наличия или отсутствия оснований для возбуждения уголовного дела. При наличии оснований, установленных в настоящем Кодексе вынесено постановление о возбуждении уголовного дела. Органом общественной безопасности внесено постановление о возбуждении уголовного дела или об отказе по санкционированию высшего органа общественной безопасности. По ст. 110 УПК КНР Заявителем не удовлетворено постановление об отказе от возбуждения уголовного дела, может предъявлять заявление о перерассмотрении в орган, вынесенный данное постановление. По ст. 111 УПК КНР если потерпевший считает, что орган общественной безопасности должен был возбудить дело, но не возбудил, потерпевший вправе обратиться по этому поводу в народную прокуратуру, она должна потребовать от органа общественной безопасности объяснения причины. Она считает, что основания отказа от возбуждения дела не обоснованны, она извещает орган общественной безопасности о необходимости возбуждения уголовного дела, орган общественной безопасности обязан возбудить дело.

§4. Характеристика китайского предварительного следствия

Основными задачам предварительного следствия являются собрание доказательств и расследование фактических обстоятельств уголовного дела. И так же профессор Шю Цинцун считает, что собрание доказательств является неотъемлемым элементом предварительного следствия.²³

Когда закончится предварительное следствие, должен передать все материалы вместе с обвинительным заключением в прокуратуру. После проверки прокуратуры внесено постановление об направлении уголовного дела в суд. По ст. 161 УПК КНР в ходе предварительного следствия обнаружится, что подозреваемый не должен быть привлечен к уголовной ответственности, дело должно быть прекращено; если подозреваемый содержится под стражей, должен быть немедленно освобожден.

²³Шю Цинцун. Наука уголовно-процессуального права // Закон. 1997. №6. С. 182.

4.1.Субъекты предварительного следствия

В законодательстве КНР предварительное следствие производится органом общественной безопасности и прокуратурой. В соответствии с принципом «разделение труда наряду с кооперированием в работе, взаимная координация, взаимная обусловленность», орган общественной безопасности и народная прокуратура, как орган предварительного следствия самостоятельно осуществляет свои полномочия. Предварительное следствие в отношении многочисленных уголовных дел производится органом общественной безопасности. Если по одному делу производится предварительное следствие органом общественной безопасности, то народная прокуратура не имеет право непосредственно участвовать в конкретных следственных действиях, и не имеет право издавать приказы. Кроме санкционирования меры принуждения в виде задержания под стражу и утверждение обвинительного заключения, как правило, народная прокуратура одновременно не принимает какие конкретные следственные действия.

4.2.Правила производства следственных действий

По ч. 1 ст. 106 УПК КНР предварительное следствие является процедурой применения специальных следственных действий и мер принуждения. В следственные действия включаются допрос подозреваемого, запрос свидетеля и потерпевшего, осмотр, следственный эксперимент, обыск, выемка, судебная экспертиза, опознание, замораживание средств, специальные следственные мероприятия и приказ об аресте.

Следственные органы полностью собственно устанавливают следственные действия, народный суд не участвует в следственных действиях, и не имеет право рассматривать такие действия. В стадии предварительного следствия защитник не имеет право собирать и представлять доказательства, поэтому следственные действия односторонне производятся следственными органами.

4.3.Надзор за следственными действиями

Такой надзор исходит из двух стороны, и “внутреннего надзор”, и “законный надзор”. Внутренний надзор - при производстве следственных действий нужно получить санкционирование руководителя следственного органа. Законный надзор - прокурорский надзор. На самом деле надзор осуществляется специальным и нейтральным органом. Очевидно, внутренний надзор не может эффективно осуществлять такое полномочие. И прокуратура не только как государственный орган надзора, и следственный орган, и орган публичного обвинения, его обязанность является поддержанием обвинения от имени государства, и в ходе судебном разбирательстве высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. В том случае прокуратура трудно гарантирует справедливость.

4.4. Особые пре-следственные действия в отношении коррупционных дел

В соответствии с ч. 2 ст. 18 УПК КНР по коррупционным делам предварительное следствие выполняется народной прокуратурой, и конкретным компетентным органом является отдел прокуратуры - Антикоррупционное бюро. В борьбе с коррупцией важная роль отводится Центральной комиссией по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая (ЦКПД КПК) и местные КПД КПК. Необходимо понимать разницу между расследованием КПД КПК и предварительным следствием Антикоррупционным бюро. КПД КПК не является установленным законом следственным органом. Она является внутрипартийным учреждением по проверке дисциплины членов КПК. Устав Коммунистической партии Китая от 14 ноября 2002 г. определяет задачи КПД: обеспечение соблюдения Устава партии и других внутрипартийных норм, проверка исполнения в жизнь линии, курса, политики и решений партии, помог парткомам в усилении стилевого партийного строительства, в организации и координации работы по борьбе против коррупции.²⁴

По ч.3 ст. 28 Постановления о порядке проверок комиссиями по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая от 25 марта 1994 г. при

²⁴Устав Коммунистической партии Китая: принят Всекитайским съездом Коммунистической партии Китая от 14 ноября 2002 г. // Издательство закона. -2015.-Ст.75.

наличии коррупционных подозрений, может применять специальную меру «двойное указание».²⁵ На практике часто имеется не официальное название «шуангуй». Шуангуй - требование от лица высказать обстоятельства случаи коррупции в указанном месте и в назначенное время. Он является привычной мерой для КПД при расследовании коррупции и собрании доказательств. Срок такого задержания не устанавливается в партийных актах. Обычно продолжительность срока такого задержания может длиться от 2 дня до 1 г., а в среднем 3-6 месяцев.

В течение такого задержания следующие действия запрещены: а) без разрешения следственной группы не должен уходить, не должен вступать в контакт с внешним миром; б) прекращение на работы и исполнения служебных обязанностей, без разрешения не должен участвовать в деловых, рабочих или связанных с исполнением обязанностей действиях.

В ходе такого задержания собранные обстоятельства КПД не могут быть приняты в качестве допустимых доказательств, но на практике Антикоррупционное бюро имеет доступ к этим собранным обстоятельствам. После совершения партийного расследования, если при наличии оснований для уголовного преследования, КПД передает случаю в Антикоррупционное бюро. Потом Антикоррупционным бюро производится предварительное следствие и передает дело в другой отдел для того, чтобы предъявлять публичное обвинение и направлять уголовное дело в суд.

Еще существует другая традиция, когда производится судебное разбирательство, коррупционное дело будет рассматриваться в территориально удалённом суде, т.е. подсудность изменена. Цель изменения подсудности является предотвращением вмешательства в судебное разбирательство, исключением влияния обвиняемого на действия органов уголовной юстиции.

²⁵Постановления о порядке проверок комиссиями по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая: приняты Центральной комиссией по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая от 25 марта 1994 г.

В Китае существуют разные мнения о мере «шуангуй». Некоторые считают, что он является эффективной следственной мерой для антикоррупции. Но большинство ученых критикуют данную меру, с точки зрения права человека, КПД не является государственным органом, отсутствует основание применения такую меру, и не соответствует ст. 57 Конституции КНР.²⁶

²⁶Ст. 57 Конституции КНР «личная свободы граждан Китайской Народной Республики неприкосновенна; нет санкционирования Народной прокуратуры и решения Народного суда, нельзя арестовать».

Глава 3. Функциональная характеристика судебного производства в уголовном процессе Китая

§1. Производство в суде первой инстанции

1.1. Обычное производство в суде первой инстанции

Производство в суде первой инстанции представляет собой рассмотрение и разрешение уголовного дела в судебном заседании по установленным порядкам. Несколько этапов в этой инстанции: а) предварительная проверка; б) предварительное слушание; в) судебное следствие; г) прения сторон; д) последнее слово подсудимого; е) постановление приговора.

Предварительная проверка - народный суд рассматривает все материалы уголовного дела, предъявленные народной прокуратурой, и определяет возможность судебного разбирательства в суде первой инстанции.

По ст. 181 Комментарий ВС к вопросам по применению УПК КНР указывается, что после проверки народным судом вынесены следующие постановления по конкретным обстоятельствам уголовного дела: а) не находится в свой подсудности, должен возвращать в народную прокуратуру; б) в отношении дел частного обвинения должен возвращать в народную прокуратуру и уведомлять потерпевшего; в) обвинительное постановление не соответствует одному из требований ч.2-8 ст. 180 настоящего документа, нужны дополнительные материалы, суд уведомляет народную прокуратуру в течение 3 дней о дополнении;²⁷ г) в соответствии с ч. 3 ст. 195 УПК КНР отсутствует достаточное доказательство и не может устанавливать виновность подсудимый,

²⁷Ч.2-8 ст. 180 Комментарий Верховного народного суда к некоторым вопросам по применению норм уголовно-процессуального права КНР «после получения обвинительного постановления, материалов уголовного дела и доказательств судья проверяет следующие обстоятельства: а) подсудность уголовного дела; б) в обвинительном постановлении четко написана личность подсудимого, бывшее наказание, в состоянии уголовного наказания, вида принудительных мер, место содержания под стражей, время преступления, место преступления, последствия преступления, и другие необходимые обстоятельства; в) переданы материалы и доказательства уголовного дела, включая технические следственные мероприятия; г) применение следственных мер в виде обыска, выемки, замораживания незаконных доходов или других имущества с приложениями официальных документов; д) написано имя, адрес, номер телефона; список свидетеля и эксперта; ходатайство о явке свидетеля, эксперта и специалиста в суд и их имя, пола, возраст, профессия, адрес и номер телефона; список свидетеля, эксперта, потерпевшего в состоянии защиты; е) защитник, представитель и бесплатная юридическая помощь и их имя, адрес, номер телефона; ё) имеется дополнительный гражданский иск и их имя, адрес, номер телефона и соответствующие доказательства; ж) законность процессуальных документов».

вынесено решение, и написано отсутствие доказательств для установления виновности подсудимого. Если народная прокуратура по новым доказательствам и обстоятельствам повторно направляет дело в суд, суд должен рассматривать дело по порядкам первой инстанции; д) в соответствии с ст. 242 настоящего документа, отсутствуют новые доказательства и обстоятельства, народная прокуратура повторно предъявляет публичное обвинение в суд, должен возвращать в народную прокуратуру;²⁸ е) в соответствии с ч. 2-6 ст. 15 УПК КНР, должен быть внесено решение о прекращении уголовного дела или возвращено в народную прокуратуру; ё) истинная личность подсудимого не устанавливается, но в соответствии с ч. 2 ст. 158 УПК КНР должен рассматривать дело в суде первой инстанции.²⁹

Был изменен УПК КНР в 2012 г. и создано предварительное слушание. В китайском уголовно-процессуальном законодательстве предварительное слушание означает, что после предъявления публичного обвинения и до начала судебного разбирательства по конкретным обстоятельствам дела судья созывает сторон обвинения и защиты, руководит слушанием для узнавания и послушания их мнений о отводе, недопустимых доказательствах и др. Это является ключевой частью в уголовном судопроизводстве. Предварительное слушание не необходимое, только в таких случаях производится: а) ходатайство сторон обвинения и защиты об исключении доказательства; б) множество доказательств и сложность обстоятельств дела; в) в деле имеется значительное социальное воздействие и др. По ч. 2 ст. 182 УПК КНР в процессе предварительного слушания устанавливаются следующие проблемы: а) отвод; б) исключение доказательства; в) юрисдикция; г) обмен доказательствами и др.

Но конкретные порядки не четкие, это препятствует осуществлению цели создания предварительного слушания. Во-первых, судьи вправе собрать

²⁸Ст. 242 Комментарий Верховного народного суда к некоторым вопросам по применению норм уголовно-процессуального права КНР «перед вынесением приговора народная прокуратура требует отзываться уголовное дело, народный суд рассматривает основания и вынесено решение».

²⁹Ч. 2 ст. 158 УПК КНР «подозреваемый не сказывает свое истинное имя, адрес, личность не установлено, должен быть исследовать его личность. При наличии очевидные преступленные обстоятельств и доказательств полных и достаточных, невозможно установить его личность, производится судебное судопроизводство по имени, сказуемому он сам».

государственного обвинителя, защитника и законного представителя, но государственный обвинитель и другие участники не имеет право предъявлять заявление о предварительном слушании. Во-вторых, в этой статье судья является судьей рассматривает данное дело, судья может быть заранее в сердце решил дело.³⁰

Явка свидетеля в суд гарантирует уголовно-процессуальную справедливость. На практике неявка свидетеля в суд всегда бывает проблемой в ходе судебного разбирательства. В случае того, что у сторон обвинения и защиты имеется возражение против показаний свидетеля, и показания свидетеля оказывает значительное воздействие на установление преступления и наказания, и народный суд решает и явка свидетеля в суд обязательная. Если не появляется свидетель в суд, то его показания могут оглашать. В статье «Исследование практики явки свидетеля в суд в уголовном судопроизводстве» Гао Вей и Чу Хан выбрали сто дел из народного суда основного уровня в городе Сиане, анализируя дела при явки свидетеля в суд, с июля 2011 г. до декабря 2012 г. количество дел при явки свидетеля в суд только составили 2,5% от всех уголовных дел, после изменения УПК КНР в 2012 г. с января 2013 г. до декабря 2014 г. количество только вырос до 3,33%.³¹ Это показывает, что доля явки свидетеля в суд очень низкая, и решают этот вопрос срочно.

По ст. 198 УПК КНР указывается, что в ходе судебного разбирательства появляется любое из следующих обстоятельств, и влияет на проведение судебного разбирательства, уголовное дело будет быть отложено: а) необходимо вызвать новых свидетелей в суд, собирать новые вещественные доказательства, требовать от повторной экспертизы или осмотра; б) прокурор считает, что уголовное дело нужно дополнительное предварительное следствие, выносит рекомендации; в) из-за отвода не может продолжить судебное разбирательство.

³⁰Лю Цзин. Повторная подготовка к судебному заседанию // Восточный закон. 2014. №3. С.131.

³¹URL:<http://chuansong.me/n/1213958552672>(дата обращения:12.02.2017).

По ст. 200 УПК КНР указывается, что в ходе судебного разбирательства, появляется одним из следующих обстоятельств, в долгое течение не может продолжать рассматривать дело, уголовное дело будет быть приостановлено: а) подсудимый серьезно болен, не может явиться в суд; б) побег подсудимого; в) частный обвинитель серьезно болен, не может явиться в суд, и не вручает представителю; г) из-за других непреодолимых причин.

Народным судом первой инстанции по установленным фактам, доказательствам и соответствующим правовым нормам, постановлены следующие виды приговора: а) при ясных обстоятельствах уголовного дела и надежных и достаточных доказательствах, подсудимый признан виновным, должен быть постановлен обвинительный приговор; б) подсудимый признан невиновным, должен быть постановлен оправдательный приговор; в) отсутствует достаточное доказательство и не может устанавливаться виновность подсудимый и постановлен приговор, в данном приговоре написано отсутствие доказательств для установления виновности подсудимого.

1.2. Упрощенное производство в суде первой инстанции

Упрощенное производство - народный суд основного уровня рассматривает уголовное дело в специальных условиях. При наличии следующих обстоятельств должен рассматривать уголовное дело по упрощенным порядкам: а) уголовное дело находится на подсудность народного суда основного уровня; б) уголовное дело обладает ясными обстоятельствами, и надежными и достаточными доказательствами; в) подсудимый признает свою преступность; г) подсудимый не возражает применение упрощенного производства. По сравнению с обычным производством, рассмотрение дел по упрощенному производству упрощает некоторые этапы в судебном производстве, повышает судебную эффективность, экономит судебные ресурсы, и рационально распределяет судебные ресурсы.

Упрощенное производство имеет следующие характеристики:

а)упрощенное производство только осуществляется народным судом основного уровня, и только производится в суде первой инстанции.

б)рассмотрение дел осуществляется судом коллегиально или судьей единолично. Если подсудимый может быть приговорен к более мягким наказаниям, чем лишение свободы на срок 3 лет, то можно рассматриваться любым видом состава суда; если подсудимый может быть приговорен к более строгим наказаниям, чем лишение свободы на срок 3 лет, то рассматривается судом коллегиально.

в)народная прокуратура направляет прокурора в суд как государственного обвинителя.

г) упрощает некоторые этапы в судебном производстве, например, допрос подсудимого, допрос свидетеля и эксперта, прения сторон. нельзя упрощать последнее слово подсудимого.

По ст. 209 УПК КНР указывается, при наличии следующих обстоятельств уголовное дело нельзя рассматриваться по упрощенным: а)подсудимый является слепым, глухим, немым; б)подсудимый является психическим больным, но не совсем теряет способность распознавать или контролировать свое собственное поведение; в)уголовное дело имеет значительное социальное воздействие; г)в уголовном деле некоторые из соучастников не признают свою виновность или кто-то из них имеет возражение применения упрощенного производства; д)защитник защищает подсудимого по невинности; е)в других случаях нельзя рассматривать по упрощенным порядкам.

§2.Производство в суде второй инстанции

2.1.Право обжалования и право протеста

Право обжалования приговора и постановления суда первой инстанции, не вступившие в законную силу принадлежит частному обвинителю; подсудимому; их законным представителям; защитникам и близким

родственникам подсудимого, гражданским истцам и ответчикам и их законным представителям.

Потерпевший и их законные представители не обладают правом обжалования, а правом протеста. По ст. 218 УПК КНР потерпевший и их законные представители отказывались принимать решение суда первой инстанции, в течение 5 дней со дня получения приговора могут предъявлять протест в народную прокуратуру. В течение 5 дней со дня получения протеста, прокуратура должна рассматривать протест, и вынесено постановление о протесте или постановление об отказе от протеста.

2.2. Основания предъявления обжалования и протеста

В уголовно-процессуальном законодательстве КНР не устанавливаются основания обжалования приговора суда первой инстанции; но по ст. 217 УПК КНР указывается, что только при наличии достаточных оснований приговор и постановление суда первой инстанции было незаконно и необоснованно, может предъявлять протест.

2.3. Функция исправления юридической ошибки и гарантии права на вспомоществование

Согласно статистическим данным Верховного народного суда КНР, за последние два десятилетия после производства второй инстанции, количество изменение первоначального приговора и возвращении дела в первоначальный суд для перерассмотрения составило 25% от всех дел в суде второй инстанции.³² Это показывает, что суд второй инстанции играет важную роль в исправлении юридической ошибки, и реализует право на вспомоществование.

Для осуществления судебную справедливость, в 2012 г. были изменены конкретные порядки второй инстанции:

Во-первых, расширение сферы рассмотрения дел в виде открытого судебного заседания. В таких случаях должен быть осуществляться судом

³²URL:http://www.npc.gov.cn/huiyi/lfzt/xsssfyg/2012-03/28/content_1717939.htm (дата обращения 23.03.2017).

коллегиально и рассматриваться делом в виде открытого судебного заседания.

а) подсудимый и частный обвинитель и их законные представители предоставляют возражение на обстоятельства и доказательства в суде первой инстанции, и такие обстоятельства и доказательства могут показывать влияние на установление преступления и наказания; б) подсудимый может быть приговорен к смертной казни; в) прокуратура предъявляет протест и др.

Во-вторых, ограничение постановления о возвращении дела в первоначальный суд для перерассмотрения. Судом второй инстанции было вынесено постановление о отмене первоначального приговора и возвращение дела в первоначальный суд для перерассмотрения, новое постановление может быть обжаловано и опротестовано повторно в суд второй инстанции. В этом случае судом второй инстанции обязательно вынесено постановление и приговор.

В-третьих, в отношении дел, обжалованных подсудимым, их законными представителями и защитниками и близкими родственниками подсудимого, нельзя усилить осужденному наказание. В отношении дел, возвращенных в первоначальный суд, тоже нельзя усилить осужденному наказание, за исключением случаев нового преступления и предъявления дополнительных жалоб прокуратурой.

Жалоба может быть представлена через суд первой инстанции либо прямо представлена в суд второй инстанции. Протест может быть представлен народной прокуратурой в суд первой инстанции, в то же время прокуратура уведомляет о протесте в высшую народную прокуратуру, суд первой инстанции предъявляет все материалы уголовного дела в высший народный суд для рассмотрение дела в суде второй инстанции. Если высшая народная прокуратура проверяет поводы и основания протеста, в случае отсутствия основания и поводы, и высшая народная прокуратура требует соответствующего народного суда отказать протест.

Уголовное дело в суде второй инстанции рассматривается коллегиально судом, составленный из 3-5 судей. Суд второй инстанции рассматривает все обстоятельства уголовного дела и проверяет применяемые правовые положения. После рассмотрения уголовного дела народный суд второй инстанции должен быть вынесены следующие решения: а) первоначальный приговор постановлен с обоснованностью и законностью, суд второй инстанции должен быть отклонена жалоба или протест и вынесено постановление без изменения; б) применяются ошибочные правовые положения, суд второй инстанции должен быть вынесено постановление о отмене первоначального приговора и постановлен новый приговор; в) доказательства не ясные и недостаточные, суд второй инстанции должен быть либо постановлен новый приговор либо вынесено постановление о отмене первоначального приговора и возвращении дела в первоначальный суд для перерассмотрения. Возвращенного уголовного дела для перерассмотрения рассматривается по порядкам первой инстанции. И новый приговор и постановление может быть обжалованы и опротестованы повторно в суд второй инстанции.

В течение 2 месяца рассматривается уголовное дело по второй инстанции. В данных случаях срок рассмотрения может длиться на 4 месяца через санкционирование народного суда высокого уровня: а) подсудимый может быть приговорен к смертной казни; б) уголовное дело с дополнительного гражданского иска; в) уголовное дело в отдаленных местах; г) крупная преступная организация совершала преступление; д) подсудимый совершил тяжкое преступление в многочисленных местах; е) подсудимый совершил разные виды преступления и трудно собирать доказательства. Верховный народный суд рассматривает уголовное дело по порядкам второй инстанции, срок нужен длиться, он сам устанавливает этот срок.

§3. Производство в суде надзорной инстанции

Народный суд и народная прокуратура замечает неправильное постановление и приговор дела, выступившие в законную силу, предъявляет и народный суд перерассматривает дело по порядкам надзорной инстанции.

Производство в суде надзорной инстанции является важной частью в уголовном судопроизводстве. Но не каждое дело можно рассматриваться в суде надзорной инстанции, только действительно неправильное постановление и приговор дела, выступившие в законную силу.

3.1. Субъекты надзорной жалобы

Потерпевший, частный обвинитель, подозреваемый, обвиняемый, истец и ответчик дополнительного гражданского иска и их законные представители и близкие родственники не являются субъектами права надзорной жалобы. Они только вправе предъявляют в суд или прокуратуру заявление о перерассмотрении. Окончательное решение о начале надзорной инстанции делается народным судом. При наличии одного из следующих обстоятельств, народный суд должен рассматривать уголовное дело в суде надзорной инстанции: а) новое доказательство доказывает, что основания первоначального приговора и постановления ошибочны, и может влиять на осуждение и наказание; б) доказательства не обоснованные и достаточные для установления преступления и должны отключить или существует противоречие между основными доказательствами для установления факта уголовного дела; в) ошибочное применение законных положений; г) нарушение процессуальных положений и влияет на справедливость судебного разбирательства; д) в ходе рассмотрении дела судьи совершили коррупционные преступления.

Народный суд проверяет заявление и материалы уголовного дела. В течение 3 месяца должен быть вынесено постановление о соглашении с заявления или об отказе от заявления. Заявитель не согласил с постановлением об отказе, может предъявлять в высший народный суд заявление о повторной проверке. Народная прокуратура проверяет заявление и материалы уголовного дела, и обнаруживает, что приговор и постановление ошибочно, может предъявлять протест в прокурорский комитет для санкционирования. В течение 1 месяца со дня получения протеста народный суд проверяет его и должен быть постановлено решение о рассмотрении в суде надзорной инстанции.

Председатель судов на всех уровнях, Верховный народный суд, высший суд, Верховная народная прокуратура, высшая прокуратура вправе непосредственно заявлять начало надзорной инстанции.

3.2.Существование возможности усиления осужденному наказания

Когда народный суд рассматривает уголовное дело по порядкам надзорной инстанции, судебное разбирательство производится новым коллегиально судом. Если уголовное дело было решено в суде первой инстанции, то рассматривается по порядкам первой инстанции, новое приговор и постановление может быть обжаловано и опротестовано по порядкам второй инстанции. Если уголовное дело было решено в суде второй инстанции, то рассматривается по порядкам второй инстанции, и постановлен окончательный приговор и вынесено окончательное постановление.

В течение 3 месяца разрешено уголовное дело, народный суд рассматривает дело по порядкам надзорной инстанции, должен быть вынесены следующие решения: а)первоначальное постановление и приговор постановлены с обоснованностью и законностью, должен быть вынесено постановление об отказе от протеста и заявления, и первоначальное постановление и приговор исполнен без изменения; б)применяются ошибочные правовые положения, должен быть вынесено постановление о отмене первоначального приговора и постановления, постановлен новый приговор и вынесено новое постановление; в)малозначительно применяются ошибочные правовые положения и фактические основания первоначального приговора и постановления малозначительно ошибочны, должен быть вынесено постановление о коррекции и первоначальное постановление и приговор исполнен без изменения; г)уголовное дело рассматривается по порядкам второй инстанции, фактические обстоятельства уголовного дела не четкие или доказательства не достаточные, может быть либо вынесено новое постановление и постановлено новый приговор, либо возвращен в суд для перерассмотрения.

Исходит из вышеупомянутых порядков, новое судебное решение вынесено по обстоятельствам дела, это значить то, что решение может быть усилить осужденному наказание, и отличается от случая в суде второй инстанции.

§4.Особый порядок уголовного судопроизводства

4.1.Судопроизводство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

В момент совершения преступления подсудимый не достиг 18 лет и в момент возбуждения уголовного дела он не достиг 20 лет, в данном случае производится судопроизводство в отношении несовершеннолетних. Применяется закрытое судебное заседание.

В ходе возбуждения уголовного дела должен устанавливать точное время рождения, окружающей среду, психологическая характеристика и характер несовершеннолетнего. Должно делать доклад о возбуждения уголовного дела, в докладе включаются все обстоятельства уголовного дела. В ходе предварительного следствия производится допрос, обязательно законный представитель присутствует. Допрос несовершеннолетних производится в кабинете органа общественной безопасности, в месте жительства или в школе. Строго ограничено применение меры принуждения.

В ходе предъявления публичного обвинения для защиты права несовершеннолетних имеются специальные правила:

а)должен защищать репутацию несовершеннолетнего и уважать его достоинство, нельзя разглашать или распространять его имя, место жительства, фотографию и другие личные информации;

б)должен прислушиваться к мнениям родителей, законных представителей, защитника несовершеннолетних, потерпевших и их законных представителей;

в)несовершеннолетний, совершивший малозначительные преступления, за которые можно не применять наказания либо может быть освобожден от

уголовного наказания; и при следующих обстоятельствах должен вынесено постановление об отказе от предъявления публичного обвинения: 1) принужден к участию в преступлении; 2) приготовление к преступлению, добровольный отказ; 3) в ходе совершения преступления занимает вторичную или вспомогательную роль; 4) глухой и немый или слепой; 5) из-за необходимой обороны или крайней необходимости совершил преступление; 6) явка с повинной или искупление вины заслугами;

г) несовершеннолетний совершил преступления, установленные в Главе IV (преступления против прав личности и демократических прав граждан), Главе V (преступления против собственности) и Главе VI (преступления против порядка управления и общественного порядка) Уголовный кодекс Китайской Народной Республики от 14 марта 1997 г., может быть приговорен к более мягким наказаниям, чем лишение свободы на срок 1 год, народная прокуратура может делать постановление об отказе от предъявления публичного обвинения при условии;³³

д) несовершеннолетний и совершеннолетний умышленно соучаствуют в совершении преступления, дело в отношении несовершеннолетнего рассматривается отдельно.

4.2. Производство о применении принужденных мер медицинского характера

По ст. 284 УПК КНР совершенные лицом деяния, имеющие опасность для общества или жизни и здоровья других лиц, через судебную экспертизу имеется возможность в будущем совершить деяния, опасные для общества или жизни и здоровья других лиц, и лицо освобождается от уголовной ответственности, должен принять принужденные мер медицинского характера.

На практике орган общественной безопасности сначала обнаруживает психическое расстройство подозреваемого, в данном случае нельзя прямо предъявлять заявление о применении принужденных мер медицинского

³³Уголовный кодекс Китайской Народной Республики: принят Всекитайским Собранием народных представителей от 14 марта 1997 г.//Издательство китайского законодательства. -2015. - Ст.288.

характера. В течение 7 дней выдано заключение о применении принужденных мер медицинского характера и предъявлено в народную прокуратуру. В течение 30 дней народной прокуратурой вынесено постановление о соглашении применения либо об отказе от применения принужденных мер медицинского характера. И народная прокуратура направляет все материалы уголовного дела в суд, и народном судом производится судебное разбирательство.

В ходе судебного разбирательства суд по инициативе применяет принужденные меры медицинского характера. Если народная прокуратура предъявил публичное обвинение, и обвиняемый совершил деяния, опасные для общества или жизни и здоровья других лиц, но через судебную экспертизу лицо в состоянии психического расстройства, то должен быть постановлен приговор о освобождении уголовного ответственности и вынесено постановление о применении принужденных мер медицинского характера.

Судебное разбирательство в отношении применения принужденные мер медицинского характера производится коллегиально судом. И судебное разбирательство производится с обязательным участием защитника, законного представителя и прокурора. По ст. 287 УПК КНР в течение 1 месяца народным судом вынесено постановление о применении принужденных мер медицинского характера.

Лицо в отношении него применения принужденных мер медицинского характера, потерпевший и их законные представители, близкие родственники в течение 5 дней со дня получения постановления вправе предъявлять заявление о проверке в высший народный суд. В течение 1 месяца высшим народным судом должен быть вынесено постановление без изменения либо отменено постановление либо при наличии незаконные процессуальные деятельности отменено постановление и возвращено в суд для перерассмотрения.

Лицо в отношении него применения принужденных мер медицинского характера, его близкие родственники и принудительные медицинские учреждения вправе предъявлять в суд заявление о отмене постановления с

приложением диагностического отчета. В течение 1 месяца судом должен быть вынесено постановление.

4.3. Порядок принятия судебного решения при заключении мирового соглашения

Добровольное чистосердечное признание преступления подозреваемого и обвиняемого, получение понимания потерпевшего, стороны достигли мирового соглашения, и орган уголовной юстиции вправе рассматриваться мировое соглашение как смягчающее обстоятельство. Это особый порядок отражает китайскую общественную ценность - "Гармония".

Условия принятия судебного решения при заключении мирового соглашения: а) уголовное дело вызвано гражданскими спорами, и преступление предполагает в Главе IV (преступления против прав личности и демократических прав граждан), Главе V (преступления против собственности) УК КНР, подсудимый может быть приговорен к мягким наказаниям, чем лишение свободы на срок 3 лет; б) подсудимый может быть приговорен к мягким наказаниям, чем лишение свободы до 7 лет, за исключением преступлений в отношении халатности; в) подозреваемым и обвиняемым в течение последних 5 лет было совершено умышленное преступление, нельзя применять данные порядки.

Субъекты заключения мирового соглашения являются подозреваемым, обвиняемым и потерпевшим. И орган уголовной юстиции вправе рассматривать мировое соглашение. В стадии предварительного следствия органом общественной безопасности производится рассмотрение мирового соглашения; В стадии предъявления уголовного дела в суд производится рассмотрение народной прокуратурой; в стадии судебного разбирательства производится рассмотрение народным судом. Такие органы рассматривает законность и добровольность мирового соглашения.

4.4. Порядок санкционирования приговора о смертной казни (приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения)

Санкционирование приговора о смертной казни(приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения) является особым производством в УПК КНР. Она производится Верховым народным судом.³⁴

По ст. 236 УПК КНР указывается, народным судом среднего уровня постановлен приговор о смертной казни(приговор о смертной казни с отсрочкой исполнения), должен быть пересмотрен народным судом высокого уровня и представлен в Верховный народный суд для санкционирования; народный суд высокого уровня не согласен с приговора о смертной казни(приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения), народным судом высокого уровня может быть возвращен приговор в суд для перерассмотрения либо самим рассмотрен уголовное дело. Народным судом высокого уровня постановлен приговор о смертной казни(приговор о смертной казни с отсрочкой исполнения) в первой инстанции, подсудимым не обжалован по порядкам второй инстанции, и приговор постановлен по порядкам второй инстанции, должен быть представлен в Верховный народный суд для санкционирования.

По ст. 238 УПК КНР отражается, что Верховным народным судом производится санкционирование приговора о смертной казни(приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения) в суде коллегиально, состоящей из 3 судей. Верховный народный суд необходимо рассматривает все материалы уголовного дела, и допросит подсудимого. И когда рассматривать такой приговор, защитник предъявляет заявление, должен слушать защитника мнение о смертной казни. Коллегиально судом полно рассмотрено уголовное дело и делан доклад о рассмотрения.

По ст. 239 УПК КНР Верховным народным судом рассматривается приговор о смертной казни(приговор о смертной казни с отсрочкой исполнения) должен быть разрешено санкционирование либо постановлено решение об

³⁴ Смертная казнь с отсрочкой исполнения не является независимым наказанием, а специальным методом исполнения смертной казни. Ст. 50 УК КНР «если осужденные к смертной казни с отсрочкой приговора во время отсрочки не совершили умышленного преступления, то по истечении 2 лет наказание может быть заменено пожизненным лишением свободы; при действительно серьезном искуплении вины заслугами по истечении 2 лет наказание может быть заменено лишением свободы на срок 25 лет; если они совершили умышленное преступление, что может быть доказано, то с санкционирования Верховного народного суда смертная казнь приводится в исполнение».

отказе от исполнения. В отношении отказа от исполнения приговора Верховным народным судом может быть возвращен приговор в суд для перерассмотрения или прямо постановлен новый приговор.

Надзор за санкционированием приговора о смертной казни(приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения) производится прокурорское бюро по надзору за санкционированием приговора о смертной казни, подчиненное Верховной народной прокуратурой.

§5. Исполнение приговора

Смертная казнь исполняется народным судом в течение 7 дней со дня получения приказ о исполнении смертной казни; смертная казнь с отсрочкой исполнения, пожизненное лишение свободы, срочное лишение свободы и арест исполняется тюрьмой в течение 10 дней со дня вступления приговора в законную силу; срочное лишение свободы с отсрочкой исполнения, арест с отсрочкой исполнения, надзор и лишение политических прав исполняется исправительным учреждением по месту жительства; штрафа и конфискация имущества исполняется народный судом; оправдательный приговор и приговор о освобождении от уголовного ответственности исполняется народным судом или центром заключения.

По п. 2 ст. 250 УПК КНР преступник был приговорен к смертной казни с отсрочкой исполнения во время отсрочки не совершили умышленного преступления, то по истечении 2 лет наказание может быть заменено пожизненным лишением свободы, исполнительным органом в письменной форме предъявлено замечание, представленное в народный суд высокого уровня для санкционирования; во время отсрочки совершили умышленного преступления, должна быть исполнена смертная казнь, через народный суд высокого уровня с санкционирования Верховного народного суда смертная казнь приводится в исполнение.

В отношении преступника, который был приговорен к пожизненному лишению свободы, срочному лишению свободы или аресту, при наличии одним

из следующих особых обстоятельства может исполнить приговор за пределами тюрьмы: а) преступник серьезно болен; б) беременная женщина и женщина кормит грудью; в) не может заботиться о себе, исполнение приговора за пределами тюрьмы не опасно для общества. Народный суд вправе решать исполнение приговора за пределами тюрьмы при постановлении приговора; тюрьма предъявляет замечание в письменной форме в орган общественной безопасности для санкционирования.

Преступник был приговорен к пожизненному лишению свободы, срочному лишению свободы, аресту и надзору, в период исполнения приговора он показывает истинное покаяние или оказывает заслуги, должен быть смягчено его наказание и применено условно-досрочное освобождение. Исполнительный орган предъявляет заключение о смягчении наказания и условно-досрочным освобождении в народный суд для санкционирования. В течение 1 месяца со дня получения заключения народный суд должен быть вынесено постановление.

Заключение

В итоге стоит сказать, что в УПК КНР имеются свои характеристики, сильно отличающиеся не только по структуре, но и по конкретными положениям. Разная культура, разная политика, разная форма экономики обуславливает эти различия.

В Китае, как правило, применяется двухуровневая система принятия окончательного решения. Есть два исключения: а) Верховный народный суд рассматривает дела только в одной инстанции; б) дела, по которым назначено наказание в виде смертной казни, после рассмотрения в двух инстанциях необходимо отправить в Верховный народный суд на пересмотр и утверждение.

По характеру орган общественной безопасности является одним из административных органов, и представляет собой как исполнительный орган, так и орган предварительного следствия. Он имеет широкие полномочия. Заключение под стражу является самой строгой мерой принуждения и наиболее распространенной после меры принуждения в виде задержания. В китайском законодательстве только мера принуждения в виде заключения под стражу решается народным судом по постановлению, либо по санкционированию народной прокуратурой; применение других мер принуждения происходит по решению органа общественной безопасности. В стадии предварительного следствия орган общественной безопасности вправе применять специальные следственные мероприятия.

Принцип не установления виновности без приговора народного суда отражает основной дух презумпции невиновности, в Китае этот принцип выражается не так как в презумпции невиновности УПК РФ. Принцип опоры на массы является воплощением политической линии КПК в уголовном судопроизводстве.

Народной прокуратурой тоже производится предварительное следствие по преступлениям в отношении должностных лиц и лиц, работающих в государственных органах. Конкретным компетентным органом является отдел

прокуратуры - Антикоррупционное бюро. Существует традиция в ходе рассмотрения уголовных дел в отношении членов КПК. В борьбе с коррупцией важная роль отводится ЦКПД КПК и местным КПД КПК. При наличии коррупционных подозрений, ЦКПД КПК и местные КПД КПК могут применять специальную меру «двойное указание» и потребовать у лиц высказать обстоятельства случая коррупции в указанном месте и в назначенное время, фактически ограничивая личную свободу.

Потерпевший и их законные представители не обладают правом обжалования, а правом протеста. Если они отказывались принимать решение суда первой инстанции, могут предъявлять протест в народную прокуратуру. Через постановление от прокуратуры, имеется возможность рассматривать уголовное дело по порядкам второй инстанции. На самом деле процессуальное право ограничено, и также право надзорной жалобы.

После постановления приговора о смертной казни или приговора о смертной казни с отсрочкой исполнения должен быть предъявлен приговор в Верховный народный суд для санкционирования.

Список использованной литературы

1. Нормативно-правовые акты и иные официальные документы:

1.1. Конституция Российской Федерации:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. // Рос. газ. – 2009. – 21 янв. – (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках Конституции Российской Федерации от 30 дек. 2008 г. № 6-ФКЗ и от 30 дек. 2008 г. № 7-ФКЗ).

1.2. Нормативно-правовые акты и иные официальные документы иностранных государств:

1.2.1 Конституции иностранных государств:

2. Конституция Китайской Народной Республики (с изм. 1988, 1993, 1999, 2004 гг.) принят Всекитайским Собранием народных представителей от 4 декабря 1982 г. // Издательство китайского законодательства. -2010. - Ст.121.

1.2.2. Нормативно-правовые акты высших представительных органов власти иностранных государств:

3. Уголовно-процессуальный кодекс Китайской народной Республики (с изм. 1996, 2012 гг.): принят Всекитайским Собранием народных представителей от 1 июля 1979 г. // Издательство китайского законодательства. -2015. - Ст.362.

4. Уголовный кодекс Китайской Народной Республики: принят Всекитайским Собранием народных представителей от 14 марта 1997 г. // Издательство китайского законодательства. -2015. - Ст.288.

5. Закон о системе Народной прокуратуры Китайской Народной Республики: принят Всекитайским Собранием народных представителей от 1 июля 1979 г. (с изм. от 2 сентября 1983 г.).

6. Закон об адвокатуре Китайской Народной Республики: принят Постоянным комитетом Всекитайского собрания народных представителей от 15 мая 1996г. (с изм. от 26 октября 2012 г.).

1.2.3. Нормативно-правовые акты органов исполнительной власти иностранных государств:

7.Комментарии Верховного народного суда к некоторым вопросам по применению норм уголовно-процессуального права Китайской Народной Республики: приняты Судебной Комиссией Верховного народного суда от 5 ноября 2012 г.

1.2.4. Иные нормативно-правовые акты и официальные документы, принятые в иностранных государствах:

8.Устав Коммунистической партии Китая: принят Всекитайским съездом Коммунистической партии Китая от 14 ноября 2002 г. // Издательство закона .-2015.-Ст.75.

9.Постановления о порядке проверок комиссиями по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая: приняты Центральной комиссией по проверке дисциплины Коммунистической партии Китая от 25 марта 1994 г.

2.Специальная литература:

2.1. Монографии, учебники:

10.侦查学 犯罪学/王传道 (主编) Ван Чуньдао[и др.]; под ред. Ван Чуньдао; 北京大学出版社 Изд-во Пекинского ун-та, 2013. - 345 с.

11.刑事诉讼法 刑事诉讼法 / 陈卫东 (主编) Чэнь Вэйдун [и др.]; под ред. Чэнь Вэйдун; 中国人民大学出版社 Изд-во Китайского народного ун-та, 2013. - 425 с.

2.2. Статьи:

12.Ли Вэньцэнь. Процессуальный статус защитника-адвоката // Закон в эпохе. - 2010. - № 4- С. 57-62.

13. Юань И. Задержание подозреваемого по УПК КНР // Правоведение. - 2004. - № 4. - С. 133-138.
14. Юань И. Заключение под стражу по УПК КНР // Правоведение. -2004.- № 6. - С. 108-112.
15. Юань И. Регламентация привода, личного поручительства или залога, домашнего ареста по УПК КНР // Правоведение. -2005-. № 5.- С. 95-101.
16. Мяо М. Сравнительный анализ российского и китайского уголовно-процессуального законодательства о возмещении морального вреда потерпевшему от преступления // Вестник Российской правовой академии. -2008.- № 4. - С. 78-79.
17. Мяо М. О праве потерпевшего от преступления на обжалование приговора в современном китайском уголовно-процессуальном законодательстве // Вестник Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации. -2009.- № 1. -С. 58-61.
- 18.Томин В. Т. Уголовный процесс мусульманских государств и Китайской Народной Республики // Практическое законоискусство. -2008. -№ 2. -С. 74-86.
- 19.Трощинский П.В. Участники уголовного процесса по законодательству Китая. // Закон и право. -2000. -№ 5. -С. 48-50.
- 20.Чжан Цзюе. О свободном усмотрении прокурора при прекращении уголовного преследования в современном уголовном процессе Китая // Российский следователь. -2006. -№ 10. -С.58-59.
- 21.艾佳慧 Ай Цзяхой. 刑事诉讼制度变迁与理论发展-从刑事诉讼的中国模式切入 изменение и теоретическое развитие института уголовного судопроизводства - некоторые аспекты китайской модели // 西北政法大学学报 Журнал Северо-западного юридического и политического университета. - 2011. -№5.-С.143-153.
- 22.卞建林 Бянь Цзяньлин. 中国特色刑事诉讼制度的重大发展 Развитие института уголовного судопроизводства с китайской спецификой // 法学杂志 Закон. -2012.- №5 - С.1-8.
- 23.卞建林, 许慧君 Бянь Цзяньлин, Сюй Хойчзунь. 论刑事诉讼中检察机关的职

权配置 Officialный статус органов прокуратуры в уголовном процессе // 中国刑事法杂志 Журнал китайского уголовного процесса. -2015. - №1 - С.3-20.

24. 王建武 Ван Цзяньву. 刑事诉讼中反贪腐监督机制构建研究 Надзорный механизм борьбы с коррупцией в уголовном судопроизводстве // 法制与社会 Правовая система и общество. -2014. -№12 -С.53-54.

25. 王清新, 赵旭光 Ван Цинсинь, Чжао Сюгуан. 略论刑事诉讼的功能 Уголовно-процессуальные функции // 理论界 Мир теории. -2005. -№10.-С. 86-88.

26. 刘洁辉 Лю Цзехой. 对刑事被害人诉讼地位的再认识 Процессуальный статус потерпевшего // 社会科学 Обществоведение. -2005.- №2 -С. 59-63.

27. 刘晶 Лю Цзин. 刑事庭前准备的反思与重构 Повторная подготовка к судебному заседанию // 东方法学 Восточный закон. -2014.- №3 -С.129-138.

28. 梁欣 Лян Синь. 当代中国刑事诉讼模式的变迁 Изменение модели современного уголовного судопроизводства в Китае // 政法论坛 Форум закона и политики. -2012. -№7 -С.179-184.

29. 宋振武 Сун Чжэньву. 刑事诉讼的功能型结构及其发理性分析 Функциональная структура уголовного судопроизводства и философско-правовой анализ // 现代法学 Современная юриспруденция. -2006.-№1-С. 101-107.

30. 韩大元, 刘松山 Хань Даюань, Лю суншань. 论我国检察机关的宪法地位 Конституционный статус органов прокуратуры // 中国人民大学学报 Журнал китайского народного университета. -2002.-№5 -С.69-77.

31. 何勤华 Хэ Циньхуа. 中国近代刑事诉讼法学的诞生与成长 Рождение и развитие современного китайского уголовно-процессуального права // 中国政法大学学报 Журнал Китайского юридического и политического университета.

-2004. -№1 -С.13-21.

32.左卫民 Цзо Вэйминь. 中国刑事诉讼模式的本土构建 Создание локальной модели китайского уголовного судопроизводства // 法学研究 Правовые исследования. -2009. -№2 -С.107-120.

33.邹緋箭, 郭华 Цзоу фэйцзянь, Го хуа. 纪检监察机关与检察机关办案证据衔接及拓展机制研究 Передача доказательств между органами КПК по проверке дисциплины и органами прокуратуры // 中国刑事法杂志 Журнал китайского уголовного процесса. -2013. -№1 -С.89-94.

34.张相军 Чжан Сяньцзунь. 论检察机关刑事诉讼监督手段和监督程序的完善 Совершенствование надзорной и процессуальной деятельности органов прокуратуры в уголовном судопроизводстве // 烟台大学学报 Журнал Яньтайского университета. -2007. -№4 -С.43-49.

35.陈斌, 王璐 Чэнь Винь, Ван Лу. 论我国刑事诉讼中专家辅助人及其制度的建构 Институт специалистов в китайском уголовном судопроизводстве // 法制与社会 Правовая система и общество. -2011. -№1 -С.163-167.

36.陈卫东, 杜磊 Чэнь Вэйдун, Ду Лэй. 庭前会议制度的规范建构与制度适用 Организация и проведение досудебного заседания // 社会科学 Обществоведение. -2012. -№11 -С.31-43.

37.陈光中 Чэнь Гуанчжун. 刑事诉讼中公安机关定位问题之探讨 Статус органа общественной безопасности в уголовном судопроизводстве // 法学 Закон. -2011. -№1 -С. 3-9.

38.Юань И. Проблема истины в уголовном процессе КРН //Криминологический журнал. -2011. - №4 - С.87-89.

2.3. Диссертации и авторефераты диссертаций:

39.周长春 Чжоу Чанчунь. 试论构建我国刑事诉讼专家辅助人制度 Создание института специалиста в КНР: дис. ...маг. юрид. наук: / Чжоу Чанчунь. - Шанхай, 2008. - 54 с.

40.郑未媚 Чжэн Вэймэй. 自由心证原则研究 Расследование о принципе свободы оценки доказательств: дис. ... док. юрид. наук:/ Чжэн Вэймэй. - Пекин, 2005. - 164 с.

41.Юань И. Меры процессуального принуждения по УПК КНР : дис. ... канд. юрид. наук: / Юань И. - Санкт-Петербург, 2006. - 172 с.

42. Мяо Мэйхуа. Сравнительное исследование охраны прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве КНР и РФ: автореф. дис. ... канд.идата юрид. наук / Мяо Мэйхуа - Владивосток.,2009. - 28 с.

43.Куманин Е.В. Юридическая политика и правовая система Китайской Народной Республики :автореф. дис. ... д-ра. юрид. наук /Е. В. Куманин. - М., 1991. -52 с.

44.Смирнова Л. Н. Борьба с коррупцией в КНР: международный опыт и “особая китайская модель”: дис. ... канд. пол. наук / Л. Н. Смирнова. - М., 2014. -182с.

45.Чжан Цзюэ. Прокурор в современном уголовном процессе. Сравнительный анализ законодательства Российской Федерации и Китайской Народной Республики: дис. ... канд. юрид. наук. / Чжан Цзюэ - М., 2007. - 234с.

3.Интернет-ресурс:

46.Козубенко, Ю.В. Уголовное судопроизводство в КНР и США [электронный ресурс]: www.justicemaker.ru // Ю.В. Козубенко - Режим доступа: <https://interaffairs.ru/jauthor/material/1119>.

47.Руководители ФПА и ВАА договорились о тесном сотрудничестве между адвокатами России и Китая [электронный ресурс]//Новая адвокатская газета. - 2010. - № 19. - Режим доступа: <http://www.advgazeta.ru/rubrics/11/543>.

48. 论我国刑事审判监督程序的缺陷及完善 Недостаток и совершение порядков надзорной инстанции [электронный ресурс]: <http://www.chinacourt.org> // 颜海娟 Ян Хайцзюань - Режим доступа: <http://www.chinacourt.org/article/detail/2013/12/id/1159509.shtml>.

49. 简易程序适用的范围及审理程序的特点 Характеристика порядка упрощенного производства [электронный ресурс]: <http://www.wenku1.com> // 邓冶津 Дэн Ецзинь - Режим доступа: <http://www.wenku1.com/news/EC4EB6511D20CC3E.html>.

50. 刑事二审是审判公正的保障程序 Функция порядок второй инстанции - гарантия судебной справедливости [электронный ресурс]: <http://www.npc.gov.cn> // 王敏远 Ван Миньюань - Режим доступа: http://www.npc.gov.cn/huiyi/lfzt/xsssfxg/2012-03/28/content_1717939.htm.

51. 浅析刑事审判监督程序 Исследование порядков порядков надзорной инстанции [электронный ресурс]: <http://www.dhfy.gov.cn/> // 李娟 Ли цзюань - Режим доступа: <http://www.dhfy.gov.cn/hp-nry.aspx?id=3116>.

52. Исследование практики явки свидетеля в суд в уголовном судопроизводстве [электронный ресурс]: <http://chuansong.me/> // Гао Вей, Чу Хан - Режим доступа: <http://chuansong.me/n/1213958552672>.