**УДК 343.1 Пєсцов Р.Г.** доцент кафедри галузевих

юридичних дисциплін

НПУ імені М.П. Драгоманова

**Тімашов А.С.** аспірант кафедри

галузевих юридичних дисциплін

НПУ імені М.П. Драгоманова

**РОЗМЕЖУВАННЯ ПРАВОВИХ ІНСТИТУТІВ ОГОЛОШЕННЯ ПОЗА ЗАКОНОМ ТА СУДОВИЙ РОЗГЛЯД КРИМІНАЛЬНИХ СПРАВ ЗА ВІДСУТНОСТІ ОБВИНУВАЧЕНОГО**

На сьогоднішній день правові інститути, які передбачені в діючому КПК України, заставляють нас звертатися до теорії кримінального процесу. Оскільки досить часто в практичній діяльності юристи-практики помилково включають різні правові поняття в один інститут, при цьому не розуміючи їх відмінних ознак. Такими поняттями, зокрема, є судовий розгляд за відсутності обвинуваченого (in absentia) та оголошення особи поза законом.

І хоч в історичному аспекті ці два правових інститути тісно пов’язані між собою - заочний судовий розгляд був пов'язаний із процедурою оголошення особи поза законом, але, при цьому, вони мають свої відмінності і по-суті відносяться до різних галузей права. Тому для з’ясування суті відмінностей зазначених правових інститутів варто більш детальніше здійснити їх дослідження.

У Великому Юридичному словнику інститут «оголошення поза законом» визначається як «повне або часткове позбавлення особи правової охорони з боку держави (з можливим дозволом вбивства такої особи)» [1]. Енциклопедія права визначає оголошення особи поза законом як «вид покарання в стародавньому праві суть якого полягала у вигнанні злочинця із громади і оголошувався позбавленим заступництва законів. Оголошення поза законом супроводжувалося конфіскацією майна розторгненням сімейних зв’язків, а також із зверненням до кожного члена громади щодо заборони надавати допомогу такій людині, надавати їй житло, їжу, одяг, мати з нею будь-які стосунки. Фактично будь-хто міг без наказано позбавити життя особу, яку оголошено поза законом» [2].

Отже, оголошення особи поза законом є не що інше, як вид покарання, який застосовувався в добу первіснообщинного ладу. З розвитком держави і суспільства даний вид покарання був закріплений в праві Стародавньої Греції та Стародавнього Риму. Так, зокрема, особа, яка вчинила вбивство, мала можливість уникнути покарання, якщо добровільно покине територію держави. Але в разі повернення особи, оголошеної поза законом, могла бути позбавлена життя будь-ким із громадян держави. При цьому така особа мала право довести свою невинуватість в суді в заочному порядку, подавши свої докази через друзів [3,105]. Таким чином, в Стародавній Греції та Римі процедура оголошення особи поза законом була альтернативою судового розгляду за відсутності підсудного.

Оголошення особи поза законом, як вид покарання, знайшло своє відображення в стародавньому праві франків та праві північно - германських племен. По закінченню урочистого оголошення вироку будинок засудженого спалювали, злочинець оголошувався ворогом народу і будь-хто із громади зобов’язаний був вбити засудженого.

З розвитком права і держави інститут «оголошення особи поза законом» також зазнавав змін. Із підвищенням ступеня публічного інтересу в сфері кримінального судочинства з боку держави даний інститут перетворився на підставу для судового розгляду за відсутності підсудного. Коли раніше особа, яку визнали поза законом і видворили за межі держави могла уникнути покарання, то з підвищенням державного інтересу до судочинства тепер кожен, хто посягнув на державні інтереси, зобов’язаний був відбути покарання [3, 109].

З появою спеціальних правових актів – кодексів із виду покарання даний інститут перетворився на підставу для заочного судового розгляду [4, 489]. Зокрема у Кодексі кримінального судочинства Франції 1808 р. Передбачалися дві форми заочного судового розгляду кримінальних справ: 1) заочне провадження (judgement par defaut) по справам про порушення та проступки заякі передбачалося покарання у вигляді тюремного ув’язнення небільше ніж на 5 років; 2) заочне провадження по справам про злочини (judgement par contumace), коли підсудний не міг бути затриманий, або втік після затримання.

Інститут оголошення особи поза законом також був відомим і на українських землях. В Руському правді даний інститут відомий як «поток и разграбление». Цей вид покарання застосовувався лише до найнебезпечніших злочинців – грабіжників, підпалювачів, казнокрадів,- поширювався також і на членів родини засудженого. Злочинець, позбавлений опіки закону, оголошувався «шельмованим». Так, згідно артикула 99 Військового Статуту  Петра I (1716 р.) «особа, яка перейде на бік ворога, то її ім’я має бути прибите до шибениці, якщо особа порушить присягу, то така особа публічно оголошувалася шельмованою та зрадником, а майно підлягає конфіскації» [5]. І хоча покарання стосувалося військових, застосовувати таке покарання могли загальні суди до цивільних осіб.

В радянську добу визнання особи поза законом регулювалося Постановою ЦВК СРСР від 21.11.1929 р. «Про оголошення поза законом посадових осіб – громадян Союзу РСР за кордоном, які перейшли до табору ворогів робочого класу і селянства, і які відмовилися повернутися до Союзу РСР» [6]. Згідно цієї Постанови визначалися юрисдикція судового органу, який в праві розглядати таку категорію справ; форму судового процесу – заочний судовий розгляд; види покарань у разі оголошення особи поза законом. Зокрема, «особи, які відмовилися повернутися до Союзу РСР, оголошуються поза законом. Оголошення поза законом тягне за собою: конфіскацію всього майна засудженого; розстріл засудженого через 24 години після встановлення особи засудженого; всі схожі справи розглядаються Верховним Судом СРСР в заочному порядку; імена оголошені поза законом підлягають повідомленню всім виконавчим комітетам Рад і органам ОГПУ (НКВС)».

Таким чином, можна зробити висновок, що інститут оголошення поза законом і судовий розгляд за відсутності підсудного є різними по своїй суті. Зокрема, 1) оголошення поза законом є видом покарання; 2) оголошення поза особи законом фактично трансформувалося в підставу для заочного судового розгляду кримінальних справ; 3) судовий розгляд справи за відсутності підсудного є однією із форм кримінального судочинства.

*Література*

1. Великий юридичний словник Електронний ресурс. Режим доступу: https://jurisprudence.academic.ru/4229/объявление\_вне\_закона

2. Енциклопедія права Електронний ресурс. Режим доступу: <https://encyclopediya_prava.academic.ru/3735/%D0%9E%D0%B1%D1%8A%D1%8F%D0%B2%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_%D0%B2%D0%BD%D0%B5_%D0%B7%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B0>

3. Казаков О.О. Заочное судебное разбирательство уголовных дел: Дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург., 2009 – 280с.

4.Фойницький І.Я. Курс уголовного судопроизводства в 2-хтомах. Т. 2. = СПб: Альфа, 1996.

5. Військовий Статут Петра1 Електронна бібліотека.Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.hist.msu.ru/ER/Etext/articul.htm

*6. Постановление Президиума Об объявлении вне закона должностных лиц - граждан Союза ССР за границей, перебежавших в лагерь врагов рабочего класса и крестьянства и отказывающихся вернуться в Союз ССР Електронний ресурс. Режим доступу:* [*https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/360904*](https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/360904)