

Значение судебно-психиатрической экспертизы за последние годы особенно возросло. Следственные органы и суды стали чаще направлять на экспертизу лиц, которые совершили общественно опасное деяние, психическое состояние которых вызывает хотя бы малейшее сомнение.

УДК 343.123.52

Б. Э. Машлуц

СЛЕДОВАТЕЛЬ КАК СУБЪЕКТ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ: ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПО УГОЛОВНОМУ ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ УКРАИНЫ

Уголовный процессуальный кодекс (далее – УПК) Украины 2012 г. не закрепляет категорию «уголовное преследование» в контексте уголовно-процессуальной функции, и, соответственно, не определяет круг участников, уполномоченных его осуществлять. Однако, учитывая существенные доктринальные наработки в области уголовного преследования как уголовно-процессуальной функции, а также попытки закрепления этой категории проектах УПК, которые были предложены ранее, анализ деятельности следователя, который по УПК Украины отнесен к участникам уголовного судопроизводства со стороны обвинения, целесообразно осуществить именно в этом контексте.

Исследование этого вопроса требует обращения к УПК зарубежных стран с похожими уголовно-процессуальными системами, и Модельного УПК для государств-участников Содружества Независимых Государств.

П. 26 ч. 1 ст. 10 Модельного УПК относит следователя к органам уголовного преследования. В ч. 2 ст. 36 УПК Республики Беларусь на следователя возлагается обязанность осуществлять уголовное преследование. П. 55 ч. 1 ст. 5 УПК Российской Федерации следователь прямо отнесен к стороне обвинения, на которую закон возлагает осуществление уголовного преследования. В УПК Республики Казахстан 2014 г., также как и в Модельном УПК, следователь наделен полномочиями по осуществлению уголовного преследования. УПК Республики Таджикистан и УПК Туркменистана также определяют следователя как одного из субъектов осуществления уголовного преследования. Ст. 38 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики возлагает на следователя обязанность осуществления уголовного преследования. А в ч. 1 ст. 57 Уголовно-процессуального кодекса Республики Молдова указано, что офицер по уголовному преследованию является должностным лицом, которое от имени государства в пределах своих полномочий осуществляет уголовное преследование по уголовным делам.

Считаем, что обоснованной является позиция, которая содержится в большинстве проанализированных уголовно-процессуальных кодексах, которая определяет следователя субъектом уголовного преследования.

Термин «уголовное преследование» во всех УПК, которые были рассмотрены выше, кроме УПК Российской Федерации (и кроме УПК Республики Молдова, где определение уголовного преследования не дается), рассматривается в широком или эвентуальный смысле, т. е. определяется как деятельность, включающая в себя весь объем процессуальных действий, которые осуществляются на стадии досудебного расследования, в отличие от УПК Российской Федерации, где такая деятельность направлена исключительно на изобличение конкретного лица в совершении уголовного преступления.

По нашему мнению, уголовное преследование следует рассматривать в более узком смысле, а именно как процессуальную деятельность уполномоченных законом органов и лиц, направленную на изобличение конкретного лица в совершении уголовного правонарушения, которая охватывает такие действия и решения, как уведомление о подозрении, изменение уведомления о подозрении, проведения следственных (розыскных), негласных следственных (розыскных) действий, других процессуальных действий после уведомления о подозрении, составление обвинительного акта, поддержание государственного обвинения прокурором, поддержание в предусмотренных законом случаях обвинения потерпевшим, его представителем и законным представителем, а также деятельность прокурора, а в предусмотренных законом случаях и потерпевшего, его представителя и законного представителя, при пересмотре судебных решений, с целью применения к лицу, совершившему уголовное правонарушение мер уголовно-правового характера.

Анализируя нормативные определения «уголовного преследования» и рассматривая полномочия, которыми наделен следователь по УПК Украины, можно сделать соответствующие выводы. В частности ч. 2 ст. 40 УПК Украины закрепляет следующие полномочия следователя: начинать досудебное расследование при наличии оснований, предусмотренных Кодексом; проводить следственные (розыскные) действия и негласные следственные (розыскные) действия; поручать проведение следственных (розыскных) действий и негласных следственных (розыскных) действий соответствующим оперативным подразделениям; обращаться по согласованию с прокурором к следственному судье с ходатайствами о применении мер обеспечения уголовного производства, проведения следственных (розыскных) действий и негласных следственных (розыскных) действий; уведомлять по согласованию с прокурором лицо о подозрении; по результатам расследования составлять обвинительный акт, ходатайство о применении принудительных мер медицинского или воспитательного характера и подавать их прокурору на утверждение; принимать процессуальные решения в случаях, предусмотренных Кодексом, в том числе по прекращению

уголовного производства при наличии оснований, предусмотренных ст. 284 УПК Украины, и др.

По нашему мнению, следователь начинает осуществлять уголовное преследование с момента уведомления лицу о подозрении (кроме случаев задержания лица) и до окончания досудебного расследования. В этот промежуток входит осуществление всех необходимых следственных (розыскных) действий, а также негласных следственных (розыскных) действий после уведомления лицу о подозрении.

Вся же деятельность, осуществляемая следователем до уведомления лицу о подозрении, должна рассматриваться как функция расследования уголовных правонарушений, поскольку в данный период досудебного расследования отсутствует конкретное лицо, в отношении которого ведется производство (кроме случаев задержания лица), и поэтому деятельность является неперсонифицированной, что исключает возможность ее рассмотрения в пределах функции уголовного преследования. Это подтверждается ч. 2 ст. 9 УПК Украины, в соответствии с которой прокурор, руководитель органа досудебного расследования, следователь обязаны всесторонне, полно и беспристрастно исследовать обстоятельства уголовного производства, выявить как обстоятельства, изобличающие, так и оправдывающие подозреваемого, обвиняемого, а также обстоятельства, смягчающие или отягчающие его наказание, предоставить им надлежащую правовую оценку и обеспечить принятие законных и беспристрастных процессуальных решений.

В Концепции реформирования уголовной юстиции Украины, утвержденной Указом Президента Украины от 08 апреля 2008 года № 311/2008, уголовное преследование определено как исключительная процессуальная функция прокурора, которая заключается в выдвижении от имени государства обвинения, направлении уголовного дела в суд, поддержании государственного обвинения в суде, участии в пересмотре судебных решений по уголовным делам в апелляционной и кассационной инстанциях. Данное определение содержит указание только на такого субъекта, как прокурор, а о следователе вообще не идет речь.

Итак, вышеизложенное указывает на необходимость нормативного закрепления термина «уголовное преследование» в УПК Украины в узком (персонифицированном) его значении. Это позволит более четко определить направленность деятельности участников уголовного судопроизводства на стадии досудебного расследования, в т. ч. и следователя, который должен быть определен как субъект уголовного преследования.