

ПОНЯТИЕ ОБЩИХ УСЛОВИЙ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

**ЭЙВАЗОВ Р.А. - диссертант Института Философии, Социологии и Право
НАН Азербайджана**

Термин общие условия предварительного расследования активно использовался в законодательстве и юридической литературе советского периода. В большинстве уголовно-процессуальных кодексов союзных республик существовала глава «Общие условия производства предварительного расследования». УПК Азербайджанской ССР также содержал главу с аналогичным наименованием.

Отметим, что в данном случае советский законодатель воспринял существовавшую в Российской империи законодательную практику закрепления основных положений, отражающих общие требования к проведению предварительного расследования. В частности, глава 2 второго раздела Устава уголовного судопроизводства 1864 года именовалась «Об условиях производства предварительного следствия».

Осознавая важность указанных условий в общей системе уголовного судопроизводства, ряд дореволюционных правоведов Российской империи, а также советских юристов, посвятили свои работы проблемным вопросам, касающимся общих условий предварительного расследования.

После распада СССР в подавляющем большинстве Уголовно-процессуальных кодексов суверенных государств (бывших союзных республик) нормы, регламентирующие общие условия предварительного расследования также выделяются в отдельную главу. В УПК Азербайджанской Республики имеется глава 26 «Общие условия

предварительного расследования». В данную главу вошли 9 статей, определяющих формы предварительного расследования и последственность; место и сроки проведения предварительного расследования; его начало и окончание; обязанность разъяснения прав и рассмотрения ходатайств; обязанность установления и устранения обстоятельств, способствовавших совершению преступления; недопустимость разглашения данных предварительного расследования.

Отметим, что, несмотря на достаточно активное изучение указанной проблематики, современными учеными – специалистами в области уголовного процесса, до сих пор не выработано общепризнанного понятия общих условий предварительного расследования, хотя наметились общие подходы к определению сущности данной категории.

Многие вопросы, касающиеся уяснения сущности исследуемой категории, продолжают оставаться дискуссионными и в настоящее время, что негативно сказывается на общей работоспособности и эффективности уголовно-процессуального закона. Термины, которые неоднозначно трактуются в теории, на практике порождают тенденцию к субъективизму правоприменителей. В такой ситуации правоприменители (следователи, прокуроры, адвокаты.) трактуют содержание указанных терминов «в свою пользу», руководствуясь, прежде всего, интересами, обусловленными их процессуальной функцией. Негативный эффект от от-

существования единого подхода применительно к общим условиям уголовного судопроизводства еще больше усиливается, так как речь идет об общих нормах, которые определяют решение важных, но более частных вопросов, касающихся производства расследования. Отметим, что уголовно-процессуальный закон Азербайджанской Республики также не содержит понятия как условий уголовного судопроизводства, так и условий предварительного расследования, хотя оба этих термина активно используются в УПК.

Аналогичная ситуация существует и в других странах бывшего СССР. В частности, в Российской Федерации приведенные обстоятельства побудили некоторых исследователей к конструированию авторских определений общих условий предварительного расследования.

Так, по мнению М.В. Дьяченко и В.С. Чистякова, общие условия предварительного расследования выражают характерные черты предварительного расследования и определяют наиболее важные требования, предъявляемые к порядку производства процессуальных действий и принятию решений. Общие условия содержат правовые требования, обеспечивающие осуществление в этой стадии назначения уголовного судопроизводства и его принципов(5, с.377).

На наш взгляд, данное определение не свободно от существенных недостатков. Так, юридически небезупречным является использование термина «характерные черты предварительного расследования». Думается, более правильно в данном случае вести речь о требованиях (формальных критериях), которым должно соответствовать предварительное расследование по всем категориям уголовных дел. Также вызывает сомнение утверждение указанных авторов о том, что общие условия предварительного расследования определяют наиболее важные требования, предъявляемые к порядку производства процессуальных действий и принятию решений. Во-первых, общие условия предварительного расследования не сводятся к требованиям, предъявляемым к принятию процессуальных решений и проведению процессуальных действий. Например, в данные рамки не вписываются нормы,

закрепляющие формы предварительного расследования, подследственность, место и время проведения предварительного расследования. Кроме того, общий порядок производства процессуальных действий и принятия решений получает отражение и в других разделах уголовно-процессуального закона, в том числе и в УПК РФ. Например, в главе 22 УПК РФ определены общие правила производства следственных действий; судебный порядок получения разрешения на производство следственных действий.

Более удачным представляется определение общих условий предварительного расследования, предложенное А.Б. Соловьевым, М.Е. Токаревой и Н.А. Власовой. Согласно точке зрения указанных авторов общие условия предварительного расследования это установленные уголовно-процессуальным законом наиболее существенные требования, определяющие порядок предварительного расследования преступлений по всем без изъятия уголовным делам(3, с.5).

В данном определении содержатся такие необходимые признаки общих условий предварительного расследования, как указание на то, что рассматриваемые требования определяют порядок предварительного расследования; что они определяют указанный порядок предварительного расследования преступлений по всем без изъятия уголовным делам;

Основным же недостатком данного определения является отсутствие разграничения между принципами уголовного судопроизводства и общими условиями производства предварительного расследования. Указанные авторы восприняли подход, согласно которому ставился знак равенства между принципами уголовного судопроизводства и общими условиями предварительного следствия. Как обоснованно отмечалось в литературе, такой подход преобладал в советский период(2, с.9).

Думается, следует разграничивать принципы уголовного судопроизводства и общие условия предварительного расследования. В главе 2 УПК Азербайджанской Республики законодатель обоснованно использует два термина «принцип уголовного судопроизводства» и «условия уголовного судопро-

изводства». На наш взгляд, можно выделить следующие основные различия между принципом уголовного судопроизводства и общими условиями предварительного расследования.

1) Принцип уголовного судопроизводства предстает собой важнейшие и определяющие правовые положения, на которых построен и функционирует процесс(1, с.38). Принципы уголовного судопроизводства отражает максимально высокую степень общности, регулирует основополагающие уголовно-процессуальные отношения, определяют общий дух уголовно-процессуального закона.

Под общими условиями деятельности, в том числе и деятельности, заключающейся в проведении расследования по уголовным делам, прежде всего, понимаются правила, установленные в какой либо деятельности. Общие условия предварительного расследования отражают общий порядок, общую технологию предварительного расследования как вида уголовно-процессуальной деятельности.

2) Принципы уголовного судопроизводства распространяются на все уголовное судопроизводство в целом, в том числе и на предварительное расследование. Общие условия предварительного расследования распространяются лишь на одну стадию уголовного судопроизводства – предварительное расследование.

Следует, однако, подчеркнуть, что разграничение общих условий предварительного расследования и принципов уголовного судопроизводства не означает их противопоставление. Напротив, общие условия предварительного расследования вытекают из основных принципов и условий уголовного судопроизводства, закрепленных в главе 2 УПК Азербайджанской Республики. Общие условия предварительного расследования производны от основных принципов и условий уголовного судопроизводства, должны согласовываться с указанными принципами и условиями.

Одно из последних определений общих условий предварительного расследования предложено Д. Д. Номиновой. Данный автор определяет общие условия предвари-

тельного расследования как системообразующий уголовно-процессуальный институт, который: а) определяет существенные элементы предварительного расследования как вполне самостоятельной стадии уголовного судопроизводства; б) на основании и в развитие которого законодателем издана система отдельных процессуальных норм, применение которых в их взаимосвязи и взаимодействии с общими условиями предварительного расследования образует процессуальный порядок производства следствия и дознания; в) соблюдение которого призвано обеспечить оптимальную реализацию принципов и достижение целей уголовного процесса при расследовании каждого уголовного дела(2, с.10).

К числу достоинств данного определения следует отнести указание на то, что общие условия предварительного расследования являются первым институтом, отражающим самостоятельность стадии предварительного расследования. Действительно, общие условия предварительного расследования отвечают всем признакам правового института: они представляют собой обособленную внутри отрасли уголовно-процессуального права группу норм, объединенных общностью соответствующих признаков регулируемого ими вида однородных общественных отношений(4, с.126).

Системным же недостатком данного определения, на наш взгляд, является отсутствие в дефиниции четкого определения содержания норм, образующих данный правовой институт. Процессуальный порядок производства следствия и дознания определяют не только нормы, входящие в общие условия предварительного расследования, но и множество иных норм уголовно-процессуального закона. В частности имеются ввиду нормы, посвященные возбуждению уголовного дела, производству отдельных следственных действий и т. д. В связи с этим, остается открытым вопрос: что понимается под существенными элементами предварительного расследования?

Взгляды указанного автора содержит и некоторые иные спорные положения, касающиеся понятия общих условий предварительного расследования. Так, по мнению

Д.Д. Номиновой, общие условия предварительного расследования следует рассматривать в качестве составных частей не только уголовно-процессуального права, но и уголовного судопроизводства(2, с.10). Согласиться с данным мнением нельзя. Уголовное судопроизводство представляет собой специфический вид деятельности. Согласно п.7.0.8 УПК Азербайджанской Республики, уголовное судопроизводство – это осуществляемое в предусмотренном настоящим кодексом порядке досудебное производство, а также производство в судах первой, апелляционной и кассационных инстанций. Нормы уголовно-процессуального права, в том числе закрепляющие формы и общий процессуальный порядок предварительного расследования, не могут быть частью (элементом) деятельности. Деятельность и правовые нормы, регламентирующие данную деятельность, явления разнопорядковые. Нормы, закрепляющие общие условия предварительного расследования, являются правовой основой такой части уголовного судопроизводства как досудебное производство, но не элементом уголовного судопроизводства.

Также трудно согласиться с мнением указанного автора о том, что вместо понятия «общие условия предварительного расследования» можно использовать тождественное ему понятие «общие уголовно-процессуальные нормы предварительного расследования»(2,с.10). Сам по себе термин «общие уголовно-процессуальные нормы предварительного расследования» является некорректным и нечетким. На наш взгляд, в данном случае автор допускает ту же ошибку, отождествляя нормы и расследование как вид уголовно-процессуальной деятельности. Нормы не могут являться частью расследования. Кроме того, нормы, касающиеся общих принципиальных положений, регулирующих предварительное расследование, нельзя сводить только к общим условиям предварительного расследования. К таким нормам относятся и нормы, содержащиеся в статьях уголовно-процессуального закона, раскрывающих содержание основных понятий уголовно-процессуального законодательства (ст.7 УПК Азербайджанской

Республики). Такие нормы содержатся и в статьях УПК, устанавливающих задачи, основные принципы и условия уголовного судопроизводства (ст.8-36 УПК Азербайджанской Республики). На наш взгляд, очевидно, что к таким нормам относятся и нормы, регламентирующие ведение производства по уголовному преследованию, возбуждение уголовного дела. В УПК Азербайджанской Республики эти нормы помещены в главах 4 и 25.

Анализ уголовно-процессуального законодательства, юридической литературы и следственной практики привел автора к выводу о том, что в понятии общих условий предварительного расследования должны быть отражены следующие основные признаки

1) общие условия предварительного расследования являются уголовно-процессуальным правовым институтом, отражающим важность, самостоятельность и системность предварительного расследования в общей структуре уголовно-процессуальной деятельности.

2) в содержание указанного правового института входят нормы, которые закрепляют формы предварительного расследования и общий процессуальный порядок его проведения как самостоятельного вида уголовно-процессуальной деятельности. По мнению автора, указания на то, что данные нормы закрепляют лишь общий процессуальный порядок проведения предварительного расследования недостаточно. Формы предварительного расследования, которые включает в содержание рассматриваемого института практически все законодатели стран бывшего СССР, и практически все авторы, занимающиеся обозначенной проблематикой, не охватывается термином «общий процессуальный порядок производства предварительного расследования». Указанные нормы закрепляют внешнюю процессуальную организацию расследования. Термин же «порядок» прежде всего отражает упорядоченность определенных действий.

3) нормы, входящие в содержание рассматриваемого института, закрепляют единые формальные требования (критерии), которым должна соответствовать процедура

ра расследования каждого уголовного дела. Соблюдение указанных требований при расследовании всех уголовных дел необходимо, поскольку они отражают оптимальные (научно обоснованные и апробированные практикой) формы предварительного расследования и общий процессуальный порядок его проведения.

4) Общие условия предварительного расследования являются развитием и конкретизацией основных условий уголовного судопроизводства. Соответственно, назначение общих условий предварительного расследования является развитием и конкретизацией назначения основных условий уголовного судопроизводства, закрепленных в ст. 9 главы 2 УПК Азербайджанской Республики. К ним относятся: установление правил, составляющих основу осуществления уголовного преследования; обеспечение защиты человека и гражданина от случаев незаконного ограничения их прав и свобод; установление законности и обоснованности каждого случая уголовного преследования.

Общие условия предварительного расследования призваны обеспечить законность, обоснованность и эффективность предварительного расследования. Нарушение указанных условий-критериев во всех случаях следует рассматривать как нарушение законности, которое неизбежно приводит к снижению общего уровня эффективности расследования. Видимо наиболее ярким примером, подтверждающим данное утверждение, является нарушение сроков предварительного расследования. Волокита, допускаемая при проведении дознания либо предварительного следствия, неминуемо приводит к снижению эффективности расследования в целом.

5) Нормы, входящие в содержание рассматриваемого института, обусловлены основными принципами и условиями уголовного судопроизводства, вытекают из данных принципов и условий, и подчинены им. В свою очередь указанные нормы носят си-

стемообразующий характер для более частных норм, регулирующих предварительное расследование. Так, они являются общими ориентирами при проведении процессуальных (в том числе следственных действий) в ходе предварительного расследования.

Автор предлагает следующее понятие общих условий предварительного расследования. Общие условия предварительного расследования это уголовно-процессуальный правовой институт, в содержание которого входят нормы, закрепляющие формы предварительного расследования и общий процессуальный порядок его проведения в целях обеспечения единства и системности предварительного расследования как самостоятельного вида уголовно-процессуальной деятельности.

Институт отражает: 1) формы расследования и последовательность; общие пространственно-временные требования (критерии); общие требования к процессуальной форме, связанной с основными этапами осуществления исследования (началу и окончанию), которым должна следовать процедура расследования; общие критерии касающиеся режима обращения с информацией; 2) обстоятельства, сопутствующие совершению преступления – в предмет доказывания; Обязательность разъяснения прав – в принципы или в статус следователя.

Литература

1. Алексеев Н.С., Даев В.Г., Кокорев Л.Д. Очерк развития науки советского уголовного процесса. Воронеж, 1980.
2. Номинава Д.Д. Понятие общих условий предварительного расследования // Российский следователь. 2006. №12.
3. Соловьев А.Б., Токарева М.Е., Власова Н.А. Общие условия предварительного расследования. М., 2005.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. / Под ред. П.А. Лупинской. М. 2004.
5. Юридический энциклопедический словарь. Под ред. А.Я. Сухарева. М. 1984.