

СУБЪЕКТЫ ПРОВЕДЕНИЕ СЛЕДСТВЕННЫХ (РОЗЫСКНЫХ) ДЕЙСТВИЙ, ОГРАНИЧИВАЮЩИХ НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЖИЛИЩА ИЛИ ИНОГО ВЛАДЕНИЯ ЛИЦА

Салманов Алексей Валерьевич - преподаватель кафедры уголовного процесса и организации досудебного следствия Харьковского национального университета внутренних дел

УДК 343.14

Articolul analizează abordările științifice ale interpretării termenului „subiect” și relația acestuia cu conceptele conexe din știința procesuală penală. Se propune, sub subiectul acțiunilor de investigație (căutare), limitarea inviolabilității locuinței sau a altor posesiuni ale unei persoane, să se înțeleagă persoanele care, pe baza și în modul stabilit de legislația procesuală penală din Ucraina, intră în relații juridice procedurale în legătură cu desfășurarea unui set de acțiuni cognitive și de căutare legate de pătrunderea într-o locuință sau altă posesie a unei persoane, pentru a obține și verifica dovezi și informații despre acestea. În funcție de interesul procedural, se propune să se facă distincția între subiecții producției de acțiuni de investigație (căutare) care limitează inviolabilitatea locuinței sau alte posesiuni ale unei persoane, care protejează interesele publice sau protejează interesele personale.

Cuvinte cheie: acțiune de investigație (detectiv), restricții, inviolabilitatea locuinței sau a altei posesiuni a unei persoane, subiecți, proceduri penale, legislație procesuală penală.

В статье проведен анализ научных подходов к трактовке термина «субъект» и его соотношение со смежными понятиями в уголовной процессуальной науке. Предложено под субъектами производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, понимать лиц, которые на основании и в порядке, определенным уголовным процессуальным законодательством Украины, вступают в процессуальные правоотношения в связи с проведением совокупности познавательных и поисковых действий, связанных с проникновением в жилище или иное владение лица, для получения и проверки доказательств и информации о них. В зависимости от процессуального интереса предложено различать субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, которые осуществляют защиту публичных интересов или защищают личный интерес.

Ключевые слова: следственное (сыскное) действие, ограничения, неприкосновенность жилища или иного владения лица, субъекты, уголовное производство, уголовное процессуальное законодательство.

The article analyzes scientific approaches to the interpretation of the term “subject” and its relationship with related concepts in criminal procedural science. It is proposed, under the subjects of investigative (search) actions, limiting the inviolability of the home or other possession of a person, to understand persons who, on the basis and in the manner determined by the criminal procedural legislation of Ukraine, enter into procedural legal relations in connection with the conduct of a set of cognitive and search actions related to penetration into a dwelling or other possession of a person, in order to obtain and verify evidence and information about them. Depending on the procedural interest, it is proposed to distinguish between the subjects of the production of investigative (search) actions that limit the inviolability of the home or other possession of a person, who protect public interests or protect personal interests.

Key words: investigative (detective) action, restrictions, inviolability of home or other possession of a person, subjects, criminal proceedings, criminal procedural legislation.

Постановка проблемы. Процессуальный порядок проведения следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, невозможно рассматривать в отрыве от выяснения круга субъектов производства таких действий и их основных полномочий. В связи с чем усматривается актуальным вопрос об определении понятия и системы субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица.

Анализ последних исследований. Вопрос о понятии, порядке и субъектах проведения следственных (розыскных) действий неоднократно исследовали в своих трудах такие ученые, как: Р.С. Белкин, В.И. Галаган, В.Г. Гончаренко, А.Я. Дубинский, А.П. Лазарев, А.М. Ларин, И.М. Лузгин, Б.Е. Лукьянчиков, Е.Д. Лукьянчиков, С.Б. Мелешев, М.М. Михеенко, В.Т. Нор, А.А. Осауленко, М.А. Погорецкий, Д.Б. Сергеева, А.С. Старенький, С.М. Стаховская, И.И. Цилюрик, С.А. Шейфер, В.П. Шибико, А.А. Левша, М.Е. Шумило и другие. Однако, несмотря на весомый вклад указанных ученых в решении этой проблематики, немало вопросов до сих пор остается дискуссионными. В частности, не определено понятия и система субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица. Поэтому **целью** представленного исследования является выяснение содержания понятия «субъекты производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица» и их систематизация.

Изложение основного материала. Прежде всего, считаем необходимым начать освещение очерченного вопроса с выяснения сущности термина «субъект», а также его соотношения со смежными понятиями в уголовной процессуальной науке.

Так, в толковом словаре понятие «субъект» употребляется в значении существо, способное к познанию окружающего мира, объективной действительности и к целенаправленной деятельности; лицо, группа лиц, орга-

низация и т. д., которым принадлежит активная роль в определенном процессе, акте; лицо или организация как носитель определенных прав и обязанностей; человек как носитель определенных физических и психических качеств; человек как объект исследования; предмет суждения и т.д. [1, с. 1408–1409]. Из приведенного следует, что термин «субъект» используется для обозначения лица, которое, будучи носителем прав и обязанностей, осуществляет целенаправленную деятельность.

В юридической науке распространенным является использование терминов «субъект права», «субъект правоотношений» и «участник отношений». В частности, под субъектом права, как правило, понимают людей и их общность, носят совокупность прав и обязанностей, а также возможность их реализовать [2, с. 90], которые участвуют или могут участвовать в правоотношениях [3, с. 38]. Термин «субъект правоотношений» используется для обозначения того, что лицо является участником общественных отношений, а значит и носителем юридических прав и обязанностей [4, с. 229]. При этом в теории права существуют две общие тенденции понимания субъектов права: в первом значении не разделяют понятий «субъект права» и «субъект правоотношений»; во втором – выделяют эти две категории [5, с. 31]. В целом, проанализировав научные подходы к трактовке и соотношению понятий «субъект права» и «субъект правоотношений», можно заметить, что их трактовка осуществляется с помощью такой правовой категории как «правосубъектность». Последняя означает, что лицо потенциально (вообще) способно быть участником правоотношений [5, с. 34]. Причем отличием между приведенными понятиями М. Хаустова называет то, что субъект правоотношений – это участник конкретных правоотношений, а субъект права – это лицо, которое не является участником правоотношений, но при наличии определенных условий может им стать. Таким образом, субъект права при некоторых обстоятельствах может не быть участником правоотношений, тогда как участник правоотношений всегда является одновременно и субъектом права [5, с. 34].

В уголовной процессуальной науке используют термины «участник уголовного процесса (уголовного производства)» и «субъект уголовного процесса (уголовного производства)». Однако, как справедливо отмечает В.В. Косов, указанные термины не являются тождественными. Ученый предлагает участниками уголовного процесса считать лиц, ведущих уголовный процесс, лиц, отстаивающих собственные интересы, и лиц, содействующих уголовному судопроизводству и не имеющих собственного интереса в деле, а под субъектами уголовного процесса понимать государственные органы и должностные лица, ведущие уголовный процесс или лиц, имеющих собственную заинтересованность в ходе уголовного производства, которые вступают между собой в процессуальные правоотношения, приобретая соответствующие права и выполняя определенные обязанности на основании норм уголовно-процессуального законодательства [6, с. 9–10]. Исходя из приведенных положений, можно сделать вывод, что субъектами производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, являются лица, которые на основании и в порядке, определенным уголовным процессуальным законодательством Украины, вступают в процессуальные правоотношения в связи с проведением совокупности познавательных и поисковых действий, связанных с проникновением в жилище или иное владение лица, для получения и проверки доказательств и информации о них.

Если говорить о субъектах производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, то считаем, что осуществлять их систематизацию уместно по такому критерию как функции, которые они выполняют. Указанная особенность является важной в определении объема полномочий такого субъекта, ведь, как справедливо подчеркивает В. Вапнярчук, среди характерных признаков субъектов уголовного производства (своеобразная цель, задачи, функции, права и обязанности) наиболее проблемным является определение именно уголовно-про-

цессуальной функции, осуществляемой указанными субъектами [7, с. 161]. Более того, именно уголовные процессуальные функции определяют основные направления процессуальной деятельности, которые, в свою очередь, объединяют различных участников судопроизводства в отдельные группы; определяют содержание их правового статуса; разграничивают в процессуальной деятельности противоречивые интересы и направляют их на достижение общих целей и задач уголовного судопроизводства [8, с. 102–104; 7, с. 161]. Причем стоит отметить, что основные функции (функции обвинения, функции защиты, функция осуществления правосудия, функция содействия осуществлению правосудия [7, с. 165]) как субъектов уголовного производства вообще, так и субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, могут детализироваться в зависимости от их роли в конкретном случае.

Поэтому по указанному критерию предлагаем выделять следующие субъекты производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица:

- те, которые иницируют проведение следственного (розыскного) действия, связанного с проникновением в жилище или иное владение лица (следователь, дознаватель, прокурор, сторона защиты, потерпевший, представитель юридического лица, в отношении которого осуществляется производство)

- те, которые непосредственно проводят следственное (розыскное) действие, ограничивает неприкосновенность жилища или иного владения лица (следователь, дознаватель, прокурор, оперативные подразделения)

- те, которые осуществляют надзор за соблюдением законов при проведении следственного (розыскного) действия, ограничивает неприкосновенность жилища или иного владения лица (прокурор)

- те, которые осуществляют судебный контроль за проведением следственных (розыскных) и негласных следственных (розыск-

ных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица (следственный судья)

– те, которые способствуют проведению следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица (специалист).

Также в качестве критерия для систематизации субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, наряду с их функциями стоит выделять процессуальный интерес. Он может быть либо публичного или личного характера, а затем и субъектов следует выделять тех, деятельность которых направлена на защиту публичных интересов и которые в силу своих служебных обязанностей обязаны выполнять определенные процессуальные действия и принимать официально властные решения, и тех, которые в уголовном производстве защищают свой личный (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший и др.) и чужой личный интерес (защитник, представитель потерпевшего, представитель гражданского истца и др.) [7, с. 162]. Согласно по такому критерию следует различать субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, которые осуществляют защиту публичных интересов (следователь, дознаватель, прокурор, следователь судья, оперативные подразделения) или защищают личный интерес (лицо, чьи права ограничиваются в результате производства следственных (розыскных) действий, связанных с проникновением в жилище или иное владение лица; защитник; законный представитель подозреваемого, обвиняемого; законный представитель потерпевшего; законный представитель гражданского истца; представитель потерпевшего; представитель гражданского истца, гражданского ответчика; представитель юридического лица, в отношении которого осуществляется производство).

Остановимся подробнее на характеристике отдельных субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничи-

вающих неприкосновенность жилища или иного владения лица.

Так, согласно ч. 3 ст. 234 УПК Украины в случае необходимости провести обыск следователь по согласованию с прокурором или прокурор обращается к следственному судье с ходатайством [9]. Относительно проведения осмотра жилища или иного владения лица и следственного эксперимента, проводимого в жилище или ином владении лица, то они, исходя из положений ч. 2 ст. 237 и ч. 5 ст. 240 УПК Украины, также иницируются или следователем, или прокурором. По поводу инициирования проведения негласных следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, то в соответствии с ч. 2 ст. 246 УПК Украины решение о проведении негласных следственных (розыскных) действий принимает следователь, прокурор, а решение о проведении такой негласной следственной (розыскной) действия, как контроль за совершением преступления, имеет право принять исключительно прокурор [9]. Если говорить об инициировании проведения следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, во время досудебного расследования уголовных проступков, то согласно ст. 300 УПК Украины «... разрешается выполнять все следственные (розыскные) действия, предусмотренные настоящим Кодексом, и негласные следственные (розыскные) действия, предусмотренные частью второй статьи 264 и статьей 268 настоящего Кодекса ...» [9]. Соответственно в таких случаях субъектом, который инициировал вопрос о производстве следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, будет дознаватель.

По поводу субъектов непосредственного проведения следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, то: 1) в соответствии со ст. ст. 233, 234, 237, 240, 300 УПК Украины следственные (розыскные) действия, ограничивающие неприкосновенность жилища или иного владения лица (обыск, осмотр, следственный эксперимент), вправе прово-

доть следователь, прокурор, дознаватель; 2) проводить негласные следственные (розыскные) действия, ограничивающие неприкосновенность жилища или иного владения лица, имеет право следователь, осуществляющий досудебное расследование уголовного преступления или по его поручению – уполномоченные оперативные подразделения Национальной полиции, органов безопасности, Национального антикоррупционного бюро Украины, Государственного бюро расследований, органов, осуществляющих контроль за соблюдением налогового и таможенного законодательства, органов, учреждений исполнения наказаний и следственных изоляторов Государственной уголовно-исполнительной службы Украины, органов Государственной пограничной службы Украины; по решению следователя или прокурора к проведению негласных следственных (розыскных) действий могут привлекаться также другие лица (ч. 6 ст. 246 УПК Украины) [9]. Уполномоченность указанных субъектов непосредственно проводить следственные (розыскные) действия, ограничивающие неприкосновенность жилища или иного владения лица, также закреплена в:

– п. 4 ч. 2 ст. 36 УПК Украины, согласно которому прокурор, осуществляя надзор за соблюдением законов при проведении досудебного расследования в форме процессуального руководства досудебным расследованием, уполномоченный принимать участие, а в необходимых случаях – лично проводить следственные (розыскные) и процессуальные действия в порядке, определенном этим Кодексом [9];

– п. 2 ч. 2 ст. 40 УПК Украины, согласно которому следователь уполномочен проводить следственные (розыскные) действия и негласные следственные (розыскные) действия в случаях, установленных настоящим Кодексом [9];

– п. 2 ч. 2 ст. 40-1 УПК Украины, согласно которому дознаватель уполномочен проводить осмотр места происшествия, обыск задержанного, опрашивать лиц, изымать орудия и средства совершения правонарушения, вещи и документы, являющиеся непосред-

ственным предметом уголовного проступка или обнаруженные при задержании, а также проводить следственные (розыскные) действия и негласные следственные (розыскные) действия в случаях, установленных настоящим Кодексом [9];

– ч. 1 ст. 41 УПК Украины, согласно которой оперативные подразделения органов Национальной полиции, органов безопасности, Национального антикоррупционного бюро Украины, Государственного бюро расследований, органов, осуществляющих контроль за соблюдением налогового и таможенного законодательства, органов Государственной пограничной службы Украины, органов, учреждений исполнения наказаний и следственных изоляторов Государственной уголовно-исполнительной службы Украины осуществляют следственные (розыскные) действия и негласные следственные (розыскные) действия в уголовном производстве по письменному поручению следователя, прокурора, а подразделение детективов, оперативно-техническое подразделение и подразделение внутреннего контроля Национального антикоррупционного бюро Украины – по письменному поручению детектива или прокурора Специализированной антикоррупционной прокуратуры [9].

Особое внимание следует уделить полномочиям прокурора как субъекта производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, ведь в соответствии с: 1) п. 2 ч. 1 ст. 131-1 Конституции Украины осуществляет организацию и процессуальное руководство досудебным расследованием, решение в соответствии с законом других вопросов в ходе уголовного производства, надзор за негласными и другими следственными и розыскными действиями органов правопорядка [10]; 2) ч. 2 ст. 36 УПК Украины осуществляет надзор за соблюдением законов при проведении досудебного расследования в форме процессуального руководства досудебным расследованием [9]. В рамках такой деятельности он уполномочен поручать следователю, органу досудебного расследования проведение в установленные

прокурором срок следственных (розыскных) действий, негласных следственных (розыскных) действий, других процессуальных действий или давать указания по их проведению, участвовать в них; поручать проведение следственных (розыскных) действий и негласных следственных (розыскных) действий соответствующим оперативным подразделениям; согласовывать или отказывать в согласовании ходатайств следователя к следственному судье о проведении следственных (розыскных) действий, негласных следственных (розыскных) действий, других процессуальных действий в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, или самостоятельно подавать следственному судье такие ходатайства; и т. п. [9].

Прокурор, осуществляя полномочия в части проведения следственных (розыскных) действий, в том числе ограничивающие неприкосновенность жилища или иного владения лица, как отмечает Р.Н. Гасанов, обеспечивает своевременное и оптимальное с точки зрения соблюдения законов проведения комплекса необходимых следственных (розыскных) действий для быстрого, всестороннего, полного и беспристрастного досудебного расследования уголовных правонарушений; охрану прав, свобод и законных интересов участников уголовного судопроизводства при проведении следственных (розыскных) действий; предотвращает нарушения закона при проведении следственных (розыскных) действий; обнаруживает, устраняет нарушения законов, допущенных при проведении следственных (розыскных) действий; восстанавливает права и законные интересы участников уголовного производства, необоснованно нарушены (ограниченны) при проведении следственных (розыскных) действий [11, с. 16].

Характеризуя субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, нельзя обойти вниманием вопрос о судебном контроле за проведением таких действий. Как отмечает В. Городовенко, с учетом требований Конституции Украины и международных документов в области защиты прав человека и уголовной

юстиции повышается роль суда в механизме охраны прав и законных интересов лица, которые могут быть ограничены на досудебных стадиях уголовного процесса [12, с. 15]. В этом контексте следует привести утверждение В. Вапнярчука по поводу того, что судебный контроль на стадии досудебного расследования, осуществляемый следственным судьей, направлен не на решение вопроса об уголовной ответственности, а на создание условий для подготовки производства судебного разбирательства и на защиту в уголовном процессе прав человека. Однако такие подготовительные судебные действия являются частью всей судебной деятельности в конкретном уголовном производстве, которые, как и другие ее составляющие, направленные на решение главного вопроса уголовного процесса – вопроса об уголовной ответственности. И в этом смысле судебный контроль является элементом правосудия. А то, что судебный орган начинает свою работу еще на стадии досудебного расследования, говорит лишь о высокой степени развития деятельности правосудия и ее системный характер [7, с. 165]. Так, следственный судья в уголовном производстве в соответствии с положениями ст. ст. 233-235, 237, 240, 246-248, 250, 267, 271, 274 УПК Украины реализует функцию осуществления судебного контроля за соблюдением прав и свобод человека и гражданина при ограничении такого конституционного права как неприкосновенность жилища или иного владения лица в ходе проведения следственных (розыскных), в том числе негласных, действий, связанных с проникновением в жилище или другое владение лица.

Выводы. Итак, субъектов производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, следует определить как лиц, которые на основании и в порядке, определенным уголовным процессуальным законодательством Украины, вступают в процессуальные правоотношения в связи с проведением совокупности познавательных и поисковых действий, связанных с проникновением в жилище или иное владение лица, для получения и проверки доказательств и

информации о них. Субъекты производства следственных (розыскных) действий, ограничивающих неприкосновенность жилища или иного владения лица, систематизированы по таким критериям, как функции, которые они выполняют, и их процессуальный интерес.

Литература

1. Великий тлумачний словник сучасної української мови (з дод., допов. та CD) / укл. і голов. ред. В.Т. Бусел. К.; Ірпінь: ВТФ «Перун», 2009. 1736 с.
2. Самілик Л.О., Корбут Л.П. Співвідношення понять «суб'єкт права», «особа», «суб'єкт правовідносин», «учасник відносин». *Право і суспільство*. 2016. № 1. С. 89–93.
3. Кечежян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958. 384 с.
4. Загальна теорія держави і права: підручник для студ. юрид. вищ. навч. закл. / за ред. М.В. Цвіка, О.В. Петришина. Х.: Право, 2011. 584 с.
5. Хаустова М. Суб'єкт права як елемент правової системи. *Вісник Академії правових наук України*. 2009. № 3 (58). С. 29–38.
6. Стахівський С.М. Слідчі дії як основні засоби збирання доказів: наук.-практ. посіб. К.: Атіка, 2009. 64 с.
7. Вапнярчук В. Суб'єкти кримінального процесуального доказування. *Вісник Національної академії правових наук України*. 2014. № 1 (76). С. 160–168.
8. Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс: учеб. для вузов / под общ. ред. А.В. Смирнова. 2-е изд. СПб: Питер, 2006. 699 с.
9. Кримінальний процесуальний кодекс України: закон України від 13.04.2012 № 4651–VI. *Відомості Верховної Ради України*. 2013. № 9–10. Стор. 474. Стаття 88.
10. Конституція України: закон України від 28.06.1996 № 254к/96–ВР. *Відомості Верховної Ради України*. 1996. №30. Ст. 141.
11. Гасанов Р.Н. Здійснення повноважень прокурором в частині проведення слідчих (розшукових) дій: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: спец. 12.00.09. Одеса, 2017. 24 с.
12. Городовенко В. Судовий контроль за проведенням слідчих (розшукових) і негласних слідчих дій. *Слово Національної школи суддів України*. 2013. № 1 (2). С. 15–20.