

# ЗАКОН И ПРАВОПОРЯДОК

В. М. Быков

## ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СЛЕДОВАТЕЛЯ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ РОССИИ (ЧАСТЬ 1)

*Аннотация.* В статье рассматриваются новые вопросы, которые возникли в уголовном процессе: является следователь стороной обвинения, основные права и обязанности следователя, исследуется вопрос о новой процессуальной фигуре «следователя-криминалиста». Автор высказывает ряд рекомендаций по дальнейшему совершенствованию уголовно-процессуального закона по исследуемым вопросам.

**Ключевые слова:** следователь, сторона обвинения, функции следователя, права следователя, обязанности следователя, следователь-криминалист, следственные действия, законность, допустимость доказательств, рекомендации законодателю.

**П**равовое положение следователя в уголовном процессе постоянно привлекает внимание исследователей. Это объясняется тем, что законодатель в последнее время внес в правовое положение следователя некоторые изменения, а в юридической науке появилось ряд предложений различных авторов относительно его правового положения, которые требуют научного осмысления и оценки.

С другой стороны, правовые отношения следователя с другими участниками уголовного процесса на стороне обвинения урегулированы или неудачно, или неполно, что требует также выработки соответствующих рекомендаций для законодателя.

В связи с этим мы предполагаем в настоящей статье исследовать ряд актуальных проблем правового положения следователя и сформулировать свои позиции и предложения по этим проблемам, которые, возможно, также будут полезны для законодателя.

### 1. Является ли следователь стороной обвинения в уголовном процессе России?

В последнее время в науке уголовного процесса активизировалась дискуссия о правовом положении следователя как участника уголовного судопроизводства со стороны обвинения. Некоторые авторы указывают, впрочем, вопреки действующему УПК РФ, который относит следователя именно к стороне обвинения (ст. 38 УПК РФ), что следователь не должен относиться к стороне обвинения.

Так, например, известный процессуалист, профессор С. А. Шейфер, объясняя, почему следователь не должен

выступать в уголовном процессе на стороне обвинения, указывает, что следователь «не может не испытывать состояния внутренней раздвоенности, сознавая себя, с одной стороны, субъектом уголовного преследования, обязанным собирать уличающие обвиняемого (подозреваемого) доказательства, а с другой – исследователем, вынужденным опровергать самого себя, устанавливая обстоятельства, несовместимые с обвинением».<sup>1</sup>

Другой автор, А. В. Пилюк, также считает, «что положения УПК РФ об отнесении следователя к стороне обвинения нелогичны».<sup>2</sup>

Еще один автор, В. И. Зажицкий, полагает, что следователь, только формирующий предмет судебного спора, не может быть стороной в уголовном процессе, а особенности процессуальной деятельности следователя не дают права называть его стороной в уголовном процессе.<sup>3</sup>

Обращает на себя внимание то обстоятельство, что все указанные выше авторы, отказывая следователю быть стороной обвинения в уголовном процессе, не указывают, а кто же тогда будет выполнять процессуальную функцию обвинения вместо следователя?

Заметим, что позиция всех авторов, которые отказываются признавать следователя стороной обвинения в уголовном процессе, в настоящее время не основана на

<sup>1</sup> Шейфер С. А. Российский следователь – исследователь или преследователь? //Российская юстиция. 2010. №11. С. 35.

<sup>2</sup> Пилюк А. В. Правовое положение следователя в современном уголовном процессе России. //Российская юстиция. 2011. №3. С. 36.

<sup>3</sup> Зажицкий В. И. О процессуальном положении следователя. //Государство и право. 2011. №6. С. 46, 47.

действующем уголовно-процессуальном законе. Так, в ч.1 ст. 21 УПК РФ указывается, что уголовное преследование от имени государства по уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения осуществляют прокурор, а также следователь и дознаватель. Неслучайно, что и ст. 38 УПК РФ, в которой указываются основные права следователя, законодателем помещена в главу 6 УПК РФ, в которой регламентируются права и обязанности всех участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения.

На наш взгляд, следователь на досудебных стадиях уголовного процесса в настоящее время выполняет такие процессуальные функции как расследование преступлений, обвинение и разрешение уголовного дела (имеется в виду прекращение следователем уголовного дела).<sup>4</sup>

Рассмотрим функцию обвинения, которую в настоящее время выполняет следователь, подробнее. В п. 22 ст. 5 УПК РФ указывается, что обвинение – это утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, выдвинутое в порядке, установленном УПК РФ. В соответствии со ст. 171 УПК РФ следователь формулирует обвинение вначале в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого, а затем после окончания предварительного следствия в обвинительном заключении (ст. 220 УПК РФ).

В связи с этим А. Андрянов обосновано пишет, что «под обвинением в том смысле, который вкладывает в него законодатель, необходимо понимать утверждение о совершении определенным лицом деяния, запрещенного уголовным законом, формулирование, обоснование и отстаивание которого осуществляется субъектами обвинения в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом РФ».<sup>5</sup>

Как справедливо отметила З. Х. Шагиева: «Основанием для формулирования обвинения по уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения является совокупность достоверных доказательств, которая однозначно свидетельствует о виновности обвиняемого в совершении преступления».<sup>6</sup>

Реально следователь начинает осуществлять свою процессуальную функцию обвинения только с появ-

лением в уголовном деле фигуры подозреваемого или обвиняемого. «До этого момента, — как правильно пишет известный процессуалист профессор В. П. Божьев, — следователь реализует лишь функцию расследования преступления».<sup>7</sup>

Напомним, что подозреваемый может появиться и на стадии возбуждения уголовного дела, когда в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ следователь или дознаватель возбуждают уголовное дело в отношении конкретного лица. На стадии же предварительного расследования в соответствии с п. 2, 3 и 4 ч. 1 ст. 46 УПК РФ подозреваемый как процессуальная фигура появляется в уголовном деле с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица, либо задержания лица, либо с момента применения к лицу меры пресечения до предъявления обвинения, либо, когда лицо уведомлено о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223-1 УПК РФ.

Обвиняемый, как известно, в уголовном деле появляется в соответствии с ч. 1 ст. 171 УПК РФ только тогда, когда следователь при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления, вынесет постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Таким образом, только с момента появления в уголовном деле подозрения и обвинения одновременно появляются соответствующие участники уголовного процесса – подозреваемый и обвиняемый. Именно с появлением в уголовном деле процессуальных фигур подозреваемого и обвиняемого следователь одновременно начинает выполнять две процессуальные функции – расследование преступления и обвинения.

На наш взгляд, функции расследования и обвинения, которые осуществляет следователь, трудно разъединить, так как между ними существует тесная связь. Выполняя одни и те же действия, следователь может одновременно осуществлять две разные функции — функции расследования и обвинения. Так, возбуждая уголовное дело в отношении конкретного лица (п. 1 ч. 1 ст. 46 УПК РФ), следователь начинает расследование и одновременно ставит лицо в положение подозреваемого, так как в постановлении о возбуждении уголовного дела сразу формулируется и подозрение в совершении преступления конкретным лицом.

Не поддерживая позицию тех авторов, которые отрицают право следователя представлять сторону обвинения в уголовном процессе, мы, вместе с тем, разделяем озабо-

<sup>4</sup> Нашу позицию о процессуальных функциях следователя подробнее см.: Быков В. М. Процессуальные функции следователя в уголовном процессе России. //Право и политика. 2011. №6. С. 952-958.

<sup>5</sup> Андрянов В. А. Обвинение в российском уголовном процессе: понятие, сущность, значение и теоретические проблемы реализации. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2009. С. 7.

<sup>6</sup> Шагиева З. Х. Функция обвинения в современной модели российского уголовного процесса. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ижевск, 2007. С. 9-10.

<sup>7</sup> Божьев В. П. Конституционные принципы уголовного процесса. //Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» /Под ред. В.П. Божьева. 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Спарк, 2004. С. 89.

ченность этих авторов в том, что следователь должен быть более самостоятельной и ответственной процессуальной фигурой, свободной от обвинительного уклона при проведении расследования.

Как этого добиться? На наш взгляд, только путем расширения прав следователя на самостоятельное принятие наиболее важных процессуальных решений. Сейчас же следователь находится под чрезмерной опекой, прежде всего, суда, прокурора и руководителя следственного органа. Ниже мы рассмотрим основные права и обязанности следователя, а также вопросы правовых отношений следователя с судом, прокурором, руководителем следственного органа и органом дознания.

## 2. Основные права и обязанности следователя по УПК РФ

Кто такой следователь? Если обратиться к п. 41 ст. 5 УПК РФ, то это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Но вот в ч. 1 ст. 38 УПК РФ определяется понятие «следователь» несколько иначе: следователь является должностным лицом, уполномоченным в пределах компетенции, предусмотренной настоящим Кодексом, осуществлять предварительное следствие по уголовному делу.

Казалось бы, что в одном УПК РФ при определении процессуальной фигуры следователя не должно быть никаких различий в определении этого участника уголовного процесса со стороны обвинения. Однако они есть. В первом определении указано, что следователь осуществляет также и «иные полномочия, предусмотренные УПК РФ». В определении же, которое дается в ч. 1 ст. 38 УПК РФ, законодатель не указывает на «иные полномочия следователя», но они указаны в п. 6 ст. 38 УПК РФ. Что это за «иные полномочия», нам еще предстоит ниже разобраться.

С другой стороны, в ч. 1 ст. 38 УПК РФ указывается, что следователь осуществляет расследование в пределах компетенции, предусмотренной в УПК РФ. А вот в п. 41 ст. 5 УПК РФ законодатель о компетенции следователя даже не упоминает. Между тем, в ч. 1 ст. 38 УПК РФ вполне справедливо законодатель указал, что следователь осуществляет расследование преступлений именно в пределах своей компетенции.

Это весьма важно, так как в соответствии с ч. 2 ст. 151 УПК РФ предварительное следствие производится следователями Следственного комитета Российской Федерации, следователями органов федеральной службы безопасности, следователями органов внутренних дел Российской Федерации и следователями органов по

контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Таким образом, в УПК РФ, на наш взгляд, следовало бы указать, что следователь – это должностное лицо, уполномоченное в пределах своей компетенции, осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Основные права и обязанности следователя в уголовном процессе указаны в ч. 2 ст. 38 УПК РФ. В соответствии с нормой этой статьи УПК РФ следователь имеет право:

- 1) возбуждать уголовное дело в порядке, установленном УПК РФ;
- 2) принимать уголовное дело к своему производству или передавать его руководителю следственного органа для направления по подследственности;
- 3) самостоятельно направлять ход расследования, принимать решение о производстве следственных и иных процессуальных действий, за исключением случаев, когда в соответствии с УПК РФ требуется получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа;
- 4) давать органу дознания в случаях и порядке, установленных УПК РФ, обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий, а также получать содействие при их осуществлении;
- 5) обжаловать с согласия руководителя следственного органа в порядке, установленном ч. 4 ст. 221 УПК РФ решение прокурора об отмене постановления о возбуждении уголовного дела, о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков;
- 6) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

В законе подробно не раскрывается, что это за «иные полномочия», которыми дополнительно наделен следователь, однако анализ некоторых статей УПК РФ позволяет эти полномочия обнаружить.

Так, например, только в одной главе 21 УПК РФ, в которой регламентируются общие условия предварительного расследования, законодатель указывает следующие права и обязанности следователя: следователь, установив, что уголовное дело ему не подследственно, производит неотложные следственные действия, после чего следователь передает уголовное дело руководителю следственного органа для направления по подследственности (ч. 5 ст. 152

УПК РФ); следователь вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело (ч.1 ст.154 УПК РФ); если следователю поручается производство по уже возбужденному уголовному делу, то он выносит постановление о принятии уголовного дела к своему производству (ч. 2 ст. 156 УПК РФ); установив в ходе досудебного производства по уголовному делу обстоятельства, способствующие совершению преступления, следователь вправе внести в соответствующую организацию или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств или других нарушений закона (ч.2 ст. 158 УПК РФ); следователь обязан рассмотреть каждое заявленное по уголовному делу ходатайство в порядке, установленном УПК РФ (ч. 1 ст. 159 УПК РФ); если у подозреваемого или обвиняемого, задержанного или заключенного под стражу, остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе, то следователь принимает меры по их передаче на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещению в соответствующие детские или специальные учреждения (ч. 1 ст. 160 УПК РФ); следователь предупреждает участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ (ч. 2 ст. 161 УК РФ).

Для наглядности мы кратко указали права и обязанности следователя только одной главы УПК РФ. Понятно, в других главах УПК РФ законодатель указывает еще большое количество других конкретных прав и обязанностей следователя. Однако, в одной статье нет смысла и возможности указать их все.

### **3. Следователь-криминалист как новый участник уголовного процесса со стороны обвинения**

Рассматривая права и обязанности следователя по УПК РФ, невозможно обойти вниманием новую процессуальную фигуру, которая в российском уголовном процессе появилась совсем недавно, а процессуальная суть этой фигуры и ее назначение до сих пор остается неясным и весьма неопределенным. Речь идет о таком новом процессуальном участнике уголовного процесса со стороны обвинения как следователь-криминалист.

Федеральным законом РФ от 2 декабря 2008 года №226-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» внесены изменения – появился п. 40-1 в ст. 5 УПК РФ, которым введен

новый участник уголовного судопроизводства со стороны обвинения — следователь-криминалист.<sup>8</sup>

В п. 40-1 ст. 5 УПК РФ устанавливается: «Следователь-криминалист – должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также участвовать по поручению руководителя следственного органа в производстве отдельных следственных и иных процессуальных действий или производить отдельные следственные и иные процессуальные действия без принятия уголовного дела к своему производству».

Однако законодатель не считал возможным дополнить главу 6 УПК РФ, в которой указаны все другие участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения, соответствующей нормой. По этой причине права и обязанности следователя-криминалиста не получили подробной регламентации примерно такой, как это сделано в ст. 38 УПК РФ в отношении следователя.

В связи с этим профессор В. П. Божьев справедливо заметил, что законодатель «предпочел упрощенный (я бы даже сказал, «примитивный») прием, введя эту фигуру в систему уголовно-процессуальных отношений «с черного хода», ограничившись включением в текст ст. 5 УПК п. 40-1, представив в нем не только описание понятия нового участника процесса – «следователя-криминалиста», но и определив там же (!) его правовой статус».<sup>9</sup>

М. В. Мешков и В. В. Гончар, анализируя указанный новый закон, вообще считают, что «термин «следователь-криминалист» самим фактом своего существования деформируют традиционный подход к пониманию сути и содержания понятия «следователь».<sup>10</sup>

Отсутствие в главе 6 УПК РФ об участниках уголовного судопроизводства со стороны обвинения такой процессуальной фигуры как следователь-криминалист, а также указаний в законе на ее конкретные права и обязанности, порождает ряд процессуальных вопросов, связанных с участием следователя-криминалиста в предварительном следствии, которые будут рассмотрены нами ниже.

Но прежде чем начать разбираться с тем, что за новую странную процессуальную фигуру породил законодатель, следует вспомнить немного историю прокуратуры в СССР. Дело в том, что в советское время в аппаратах республиканский, краевых и областных прокуратур в прошлом много лет существовала такая должность как прокурор-криминалист.

<sup>8</sup> Российская газета. 2008. 5 декабря.

<sup>9</sup> Божьев В. Сущность изменений в УПК РФ от 2 декабря 2008 г. //Законность. 2009. №5. С. 5.

<sup>10</sup> Мешков М. В., Гончар В. В. Следователь в уголовном процессе России: понятийно-правовые проблемы. //Российский следователь. 2011. №23. С. 18.

Обязанности прокурора-криминалиста в уголовно-процессуальном законе были конкретно не определены. На практике же на прокурора-криминалиста возлагались самые различные обязанности. Так, обычно прокуроры-криминалисты в соответствии с приказами Генерального прокурора СССР были обязаны оказывать следователям методическую помощь в расследовании сложных преступлений, применять технико-криминалистические средства. Им также поручалось обобщение и распространение положительного опыта передовых следователей, консультирование следователей по отдельным уголовным делам, а также организация профессиональной учебы следователей прокуратуры.

Кроме того, прокуроры — криминалисты обязаны были вместе со следователями выезжать на места совершения особо тяжких и опасных преступлений для осмотра места происшествия, а также принимали участие в производстве первоначальных следственных действий по этим делам.

В ряде случаев прокуроры-криминалисты возглавляли следственные группы, создаваемые для расследования особо тяжких и опасных и сложных для расследования преступлений. Прокуроров-криминалистов нередко привлекали к различным проверкам нижестоящих прокуратур, и нередко поручали расследование отдельных актуальных уголовных дел. В те времена в суде никогда не возникали вопросы о том, а имел ли прокурор-криминалист право расследовать эти преступления вообще, а также производить отдельные следственные действия по уголовному делу в частности.

С принятием УПК РФ в 2001 году, в котором участники уголовного судопроизводства строго разделены на участников со стороны обвинения и защиты, сейчас сразу же возник вопрос о правовом положении прокурора-криминалиста, в том числе и о законности его участия в расследовании преступлений и о производстве им следственных действий.

В связи с этим правильно указывает В. Исаенко, что с точки зрения уголовно-процессуального закона прокурор-криминалист оказался ненадлежащим субъектом самостоятельного проведения отдельных следственных действий.<sup>11</sup>

По этому поводу А. Гурин также справедливо заметил, что «анализ ст. 37 УПК позволяет сделать вывод о том, что прокурор-криминалист не подпадает под действие этой статьи, а его деятельность оказалась вне «процессуального поля».<sup>12</sup>

<sup>11</sup> Исаенко В. Процессуальные полномочия прокурора-криминалиста. //Законность. 2005. №7. С. 19.

<sup>12</sup> Гурин А. Процессуальный статус прокурора-криминалиста. //Законность. 2008. №11. С. 44.

В связи с принятием Федерального закона РФ №87-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» и Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации»,<sup>13</sup> которым был создан Следственный комитет при прокуратуре Российской Федерации, А. Гурин предложил: «переименовать должность прокурора-криминалиста как сотрудника Следственного комитета при прокуратуре РФ в должность «следователь-криминалист» либо использовать иное наименование, отражающее его «следственную принадлежность».<sup>14</sup>

Однако, как отмечает профессор В. Божьев, новому участнику уголовного процесса — следователю-криминалисту — законодателем «предоставлены необычные процессуальные права, которых нет даже у настоящего (законным способом регламентированного) следователя, ни у его руководителя. Имеется в виду наделение его правом производить следственные и иные процессуальные действия без принятия уголовного дела к своему производству».<sup>15</sup>

Эта новелла законодателя противоречит и другим нормам УПК РФ о производстве следственных действий и должна быть, на наш взгляд, законодателем отменена. Чтобы все полученные при производстве следственных действий доказательства были признаны допустимыми, сами следственные действия должны быть законными и обоснованными. Следователи и дознаватели могут производить их только в том случае, если для этого имеются правовые и фактические основания. Одним из правовых оснований производства следственных действий в соответствии со ст. 156 УПК РФ как раз и является принятие следователем уголовного дела к своему производству, о чем он должен выносить соответствующее постановление.<sup>16</sup>

Поэтому при рассмотрении уголовного дела в суде может встать резонный вопрос о том, а были ли законные основания для производства конкретных следственных действий следователем-криминалистом, и являются в связи с этим все полученные при этом доказательства допустимыми?

Однако, нам следует рассмотреть, как законодатель должен исправить допущенную им ошибку в формулировании правового положения следователя-криминалиста. Прежде всего, в главу 6 УПК РФ об участниках уголовного

<sup>13</sup> Российская газета. 2007. 8 июня.

<sup>14</sup> Гурин А. Указ. раб. С. 45.

<sup>15</sup> Божьев В. Указ. выше раб. С. 5.

<sup>16</sup> Подробнее о правовых основаниях производства следственных действий см.: Быков В. Правовые основания производства следственных действий по УПК РФ. //Уголовное право. 2007. №1. С. 150-158.

судопроизводства со стороны обвинения законодателю следует дополнительно ввести ст. 38-1. Следователь-криминалист, где и подробно изложить права и обязанности этого нового участника уголовного судопроизводства.

На наш взгляд, исходя из содержания нового закона, просматриваются два варианта регламентации участия следователя-криминалиста, как в производстве предварительного следствия вообще, так и в производстве отдельных следственных или иных процессуальных действий по уголовному делу в частности. Рассмотрим эти варианты.

**Вариант первый.** В новом п. 40-1 ст. 5 УПК РФ указывается, что «следователь-криминалист – должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу». Надо думать, что для расследования преступлений в этих случаях следователь-криминалист должен будет принимать уголовное дело в соответствии с ч. 2 ст. 156 УПК РФ к своему производству. В связи с этим, на наш взгляд, новый закон законодателю следовало бы дополнить таким положением: «Следователь-криминалист при осуществлении предварительного следствия по уголовному делу пользуется всеми правами следователя, которые указаны в ст. 38 УПК РФ»

Дело в том, что в УПК РФ, когда речь идет о производстве конкретных следственных действиях, о применении мер пресечения и других решениях по уголовному делу, то указан только такой субъект их производства как следователь, и никого «следователя-криминалиста» в УПК РФ в помине нет. Надо понимать, что речь идет о вещах достаточно серьезных. Только следователю и дознавателю уголовно-процессуальный закон предоставляет властные полномочия на производство следственных действий, которые нередко носят принудительный характер, а также избрание мер пресечения и принятие других ответственных решений по уголовному делу.

Так, например, в ч. 1 ст. 171 УПК РФ указывается, что «следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого». Ни о каком «следователе-криминалисте» в ст. 171 УПК РФ также речь не идет.

Законодателю следует внести соответствующие общие полномочия следователя-криминалиста в новую ст. 38-1 УПК РФ. Если в уголовно-процессуальном законе не будет указано, что следователь-криминалист имеет такие же полномочия, о которых указано в ст. 38 УПК РФ в отношении следователя, то может встать затем в суде резонно вопрос о том, надлежащим ли должностным лицом проведены отдельные следственные действия по уголовному делу. Отсутствие такого указания в законе в дальнейшем в суде может поставить под сомнение законность действий такого «следователя», что повлечет за

собой другой вопрос — а можно ли вообще считать все собранные следователем-криминалистом доказательства допустимыми.

**Вариант второй.** Далее. В п. 40-1 ст. 5 УПК РФ можно указать, что следователь-криминалист может «также участвовать по поручению руководителя следственного органа в производстве отдельных следственных действий и иных процессуальных действий». Значит, чтобы следователь-криминалист принял участие в производстве отдельных следственных действий на законных основаниях, надо полагать совместно со следователем, в производстве которого находится данное уголовное дело, у него должно быть письменное поручение руководителя следственного органа об этом.

Это письменное поручение руководителя следственного органа следователь-криминалист должен передать следователю, который ведет производство по делу, а тот его должен будет приобщить к материалам уголовного дела, и только после этого следователь-криминалист может принимать участие вместе со следователем в производстве того или иного следственного действия.

Если такой порядок не будет соблюден, то может быть в дальнейшем стороной защиты поставлен вопрос о незаконном участии следователя-криминалиста в производстве данного следственного действия и о признании всех полученных при этом доказательств недопустимыми.

Таким образом, новая ст. 38-1 УПК РФ, на наш взгляд, должна быть дополнена еще одним положением следующего содержания: «Поручение руководителя следственного органа следователю-криминалисту об участии его в производстве следственных и иных процессуальных действий должно быть дано в письменном виде и приобщено к уголовному делу». Как указывается в новом законе, в только в этих случаях следователь-криминалист может не принимать уголовное дело к своему производству.

Но самое главное. Как показал наш анализ правового положения следователя-криминалиста по новому закону, его полномочия по производству предварительного следствия, а также его участие в производстве отдельных следственных действий, не должны выходить за пределы тех обычных прав и обязанностей, которыми обладает следователь в соответствии со ст. 38 УПК РФ.

Если это так, то неизбежно возникает вопрос – а для чего тогда в уголовном судопроизводстве появился этот новый его участник со стороны обвинения, какие такие другие функции возлагает законодатель на следователя-криминалиста и которые не может выполнить обычный следователь?

Дело, очевидно, не в том, что следователь-криминалист обязан лучше знать криминалистику, нежели обычный следователь, который впрочем, также ее обязан

знать, как говорится, по долгу службы. Так зачем же введен этот новый участник в уголовное судопроизводство России?

В новом законе на этот вопрос мы не находим ответа. Нам трудно его найти, даже опираясь на свои знания уголовно-процессуального закона, науки уголовного процесса, и имея собственный достаточный опыт рассле-

дования преступлений. Мы также не видим каких-либо разумных объяснений, которыми было бы оправдано появление в уголовном судопроизводстве этой новой процессуальной фигуры – следователя-криминалиста. Поэтому введение законодателем в уголовное судопроизводство этого нового участника нам представляется недостаточно обоснованным и излишним.

### Библиография

1. Андреев В. А. Обвинение в российском уголовном процессе: понятие, сущность, значение и теоретические проблемы реализации. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2009. С. 7.
2. Божьев В. П. Конституционные принципы уголовного процесса. // Уголовный процесс: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Под ред. В. П. Божьева. 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Спарк, 2004. С. 89.
3. Божьев В. Сущность изменений в УПК РФ от 2 декабря 2008 г. // Законность. 2009. №5. С. 5.
4. Быков В. Правовые основания производства следственных действий по УПК РФ. // Уголовное право. 2007. №1. С. 150-158.
5. Быков В. М. Процессуальные функции следователя в уголовном процессе России. // Право и политика. 2011. №6. С. 952-958.
6. Гурин А. Процессуальный статус прокурора-криминалиста. // Законность. 2008. №11. С. 44.
7. Жажицкий В. И. О процессуальном положении следователя. // Государство и право. 2011. №6. С. 46, 47.
8. Исаенко В. Процессуальные полномочия прокурора-криминалиста. // Законность. 2005. №7. С. 19.
9. Мешков М. В., Гончар В. В. Следователь в уголовном процессе России: понятийно-правовые проблемы. // Российский следователь. 2011. №23. С. 18.
10. Пилюк А. В. Правовое положение следователя в современном уголовном процессе России. // Российская юстиция. 2011. №3. С. 36.
11. Российская газета. 2007. 8 июня.
12. Российская газета. 2008. 5 декабря.
13. Шагиева З. Х. Функция обвинения в современной модели российского уголовного процесса. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Ижевск, 2007. С. 9-10.
14. Шейфер С. А. Российский следователь – исследователь или преследователь? // Российская юстиция. 2010. №11. С. 35.

### References (transliteration)

1. Andreyanov V. A. Obvinenie v rossiyskoy ugovlonom protsesse: ponyatie, sushchnost', znachenie i teoreticheskie problemy realizatsii. avtoref. diss. ... kand. yurid. nauk. - Ekaterinburg, 2009.
2. Bozh'ev V.P. Konstitutsionnye printsipy ugovlnogo protsessa. // Ugovlnyy protsess: Uchebnik dlya studentov vuzov, obuch ayushchikhsya po spetsial'nosti "Yurisprudentsiya" / Pod red. V.P. Bozh'eva. 4-e izd., pererab. i dop. - M.: Spark, 2004. S. 89.
3. Bozh'ev V. Sushchnost' izmeneniy v UPK RF ot 2 dekabrya 2008 g. // Zakonnost'. 2009. №5. S. 5.
4. Bykov V. Pravovye osnovaniya proizvodstva sledstvennykh deystviy po UPK RF. // Ugovlnoe pravo. 2007. №1. S. 150-158.
5. Bykov V. M. Protsessual'nye funktsii sledovatelya v ugovlnom protsesse Rossi. // Pravo i politika. 2011. №6. S. 952-958.
6. Gurin A. Protsessual'nyy status prokurora-kriminalista. // Zakonnost'. 2008. №11. S. 44.
7. Zazhitskiy V. I. O protsessual'nom polozhenii sledovatelya. // Gosudarstvo i pravo. 2011. №6. S. 46, 47.
8. Isaenko V. Protsessual'nye polnomochiya prokurora-kriminalista. // Zakonnost'. 2005. №7. S. 19.
9. Meshkov M. V., Gonchar V. V. Sledovatel' v ugovlnom protsesse Rossii: ponyatiyno-pravovye problemy. // Rossiyskiy sledovatel'. 2011. №23. S. 18.
10. Pilyuk A.V. Pravovoe polozhenie sledovatelya v sovremennoy ugovlnom protsesse Rossii. // Rossiyskaya yustitsiya. 2011. №3. S. 36.
11. Shagiya Z. Kh. Funktsiya obvineniya v sovremennoy modeli rossiyskogo ugovlnogo protsessa. Avtoref. diss. ... kand. yurid. nauk. - Izhevsk, 2007. S. 9-10.
12. Sheyfer S.A. Rossiyskiy sledovatel' - issledovatel' ili presledovatel'? // Rossiyskaya yustitsiya. 2010. №11. S. 35.