

НАУЧНАЯ МЫСЛЬ

А.В. Закомолдин, Д.Б. Кудзилов

ЭТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Монография

Москва
РИОР

УДК 343.13
ББК 67.410.2
319

ФЗ
№ 436-ФЗ

Издание не подлежит маркировке
в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1

Авторы:

Закомолдин А.В. — канд. юрид. наук, доцент, член Международной ассоциации содействия правосудию, третейский судья (Тольятти);

Кудзилов Д.Б. — руководитель Санкт-Петербургского научно-исследовательского центра прикладной психологии и судебно-психологической экспертизы, судебный эксперт

Рецензенты:

Колоколов Н.А. — судья Верховного Суда РФ в почетной отставке, д-р юрид. наук, профессор, заведующий кафедрой судебной власти, правоохранительной и правозащитной деятельности, Московский педагогический государственный университет;

Тарасов А.А. — д-р юрид. наук, профессор, заведующий кафедрой уголовного права и процесса, Башкирский государственный университет (Уфа)

Закомолдин А.В., Кудзилов Д.Б.

319 Этические основы предварительного расследования : монография / А.В. Закомолдин, Д.Б. Кудзилов. — Москва : РИОР, 2021. — 110 с. — (Научная мысль). — DOI: <https://doi.org/10.29039/02049-4>

ISBN 978-5-369-02049-4

В монографии исследуются актуальные проблемы, связанные с этической составляющей процессуальной деятельности на этапе предварительного расследования в современном уголовном процессе России. Определяются подходы к классификации норм, регулирующих вопросы нравственного содержания досудебного производства по уголовным делам, анализируются этические основы применения мер уголовно-процессуального принуждения, а также производства следственных действий в рамках предварительного расследования.

Издание предназначено для студентов, аспирантов, ученых и преподавателей юридических вузов, судей, прокуроров, следователей, дознавателей и иных сотрудников правоохранительных и судебных органов, а также всех лиц, интересующихся проблемами современного уголовного процессуального права.

УДК 343.13
ББК 67.410.2

ISBN 978-5-369-02049-4

© Закомолдин А.В.,
Кудзилов Д.Б.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
Глава 1. Понятие, общая характеристика и нормативное закрепление этических основ предварительного расследования в уголовном процессе России.....	7
1.1. Понятие и роль этических основ предварительного расследования.....	7
1.2. Нормативное закрепление этических основ предварительного расследования	11
Глава 2. Этические основы применения мер процессуального принуждения на этапе предварительного расследования.....	28
2.1. Этические основы применения мер пресечения.....	28
2.2. Этические основы применения иных мер процессуального принуждения	51
Глава 3. Этические основы производства следственных действий на этапе предварительного расследования	58
3.1. Этические основы, определяющие общие правила производства следственных действий.....	58
3.2. Этические основы производства отдельных следственных действий	67
Заключение	94
Список используемых источников.....	100

ВВЕДЕНИЕ

Конституция Российской Федерации¹ в ст. 2 провозгласила права и свободы человека в качестве высшей ценности, признание, соблюдение и защиту которых берет на себя в качестве своей обязанности государство.

Таким образом, на конституционном уровне был заложен тот самый нравственно-этический фундамент, который должен находить свое отражение и развитие в отраслевом законодательстве, «обрастая» многочисленными этическими императивами, позволяющими создать прочную основу должного и допустимого в контексте построения действительно правового государства, в качестве которого в ст. 1 Конституции РФ провозглашена Россия.

Тем не менее декларирование закрепления за личностью неотчуждаемых прав и свобод — лишь первичный этап их реальной реализации. Создание условий, способствующих этому процессу на государственно-правовом уровне, является комплексной и долгосрочной задачей.

Мораль и право всегда находились и продолжают находиться в неразрывной связи и взаимозависимости. Мораль через нормы права обретает силу общеобязательных требований, обеспеченных возможностью применения государственного принуждения, а нормы права, благодаря моральным нормам, обретают нравственное содержание, ибо право не может быть аморальным (по крайней мере в государстве, провозглашающим нравственные начала в качестве базовых ценностей).

Особую роль и наибольшее значение для личности этическая сторона нормативно-правовых предписаний приобретает в той сфере, которая связана с наиболее жестким применением государственного принуждения в отношении личности (причем как той, на которую направлено уголовное преследование, так и той, что вовлечена в производство по уголовным делам в ином процессуальном статусе) — сфере уголовно-процессуальной деятельности.

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Российская газета. 2020. 4 июля. № 144.

Непосредственно тематике, связанной с этическими (нравственными) основами уголовного судопроизводства, посвящены диссертационные исследования: А.А. Антонова¹, А.Н. Бондаренко², Н.Г. Калугиной³, Т.Н. Москальковой⁴, Н.Н. Сенякина⁵ и др.

Отдельные вопросы, связанные с этическими аспектами осуществления уголовно-процессуальной деятельности, также находят свое отражение в ряде работ таких отечественных специалистов, как О.Я. Баев, А.С. Кобликов, И.Н. Кондрат, В.М. Корнуков, Ю.Д. Лившиц, Е.Р. Россинская, С.Б. Россинский, С.А. Шейфер и многих других авторов, а также поднимаются в материалах судебной практики на уровне Конституционного и Верховного Суда Российской Федерации.

Тем не менее многие проблемы, связанные с нравственной стороной уголовно-процессуальных предписаний, оставляют простор для научных дискуссий.

В данном контексте особого внимания заслуживает досудебное производство, а именно стадия предварительного расследования, где роль этических основ максимально велика, учитывая характер и содержание отношений, складывающихся в процессе доказывания. Данный этап производства по уголовному делу характеризуется активным применением мер уголовно-процессуального принуждения и столь же активным вторжением в сферу охраняемых на конституционном уровне прав и свобод личности, что рассматривается в качестве вынужденных мер, которые государство считает возможным применять ради достижения той нравственно-правовой цели, что ставит законодатель, определяя назначение уголовного судопроизводства, которое, в соответ-

¹ *Антонов И.А.* Нравственно-правовые начала уголовно-процессуальной деятельности: Теоретические идеи и правоприменительная практика: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. СПб., 2005. 45 с.

² *Бондаренко А.Н.* Этика обвинения в суде: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2004. 22 с.

³ *Калугина Н.Г.* Этические основы отдельных следственных действий по делам о преступлениях несовершеннолетних: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 1996. 20 с.

⁴ *Москалькова Т.Н.* Нравственные основы уголовного процесса: Стадия предварительного расследования: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1997. 35 с.

⁵ *Сенякин Н.Н.* Нравственно-этические основы осуществления правосудия по уголовным делам в Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2005. 22 с.

ствии со ст. 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации¹ (УПК РФ), состоит в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Но, как справедливо отмечает Т.Н. Москалькова, являющаяся с 2016 года Уполномоченным по правам человека в Российской Федерации: «нравственно-правовая цель может достигаться только нравственно-правовыми средствами»².

Дальнейшие исследования в данной сфере представляются необходимыми для того, чтобы обеспечить комплексный подход в реализации нравственно-этических начал уголовно-процессуальной деятельности в досудебном производстве, включая как нормативно-правовое регулирование, так и применение соответствующих положений на практике, при производстве по уголовным делам.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

² *Москалькова Т.Н.* Нравственные основы уголовного процесса: Стадия предварительного расследования: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1997. С. 15.

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И НОРМАТИВНОЕ ЗАКРЕПЛЕНИЕ ЭТИЧЕСКИХ ОСНОВ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ РОССИИ

1.1. Понятие и роль этических основ предварительного расследования

Отправной категорией в понимании этических основ, что составляют один из базовых элементов построения всей системы норм, регулирующих производство предварительного расследования в современном отечественном уголовном процессе, демократическом по своей природе, является категория «этика», которая была введена в употребление еще в IV веке до н.э. известным философом прошлого Аристотелем. Данным понятием Аристотель определил учение о добродетели.

«В современном понимании этика — философская наука, изучающая мораль как одну из важнейших сторон жизнедеятельности человека, общества»¹, — отмечается учеными.

То есть предметом изучения этики выступают сущностные и структурные составляющие морали в системе общественных отношений.

Мораль же определяется как:

- «правила нравственности, а также сама нравственность»² (в свою очередь, категория нравственности понимается как «духовные и душевные качества, необходимые человеку в обществе»³);
- «понятие, посредством которого в мыслительном и практическом опыте людей вычленяются обычаи, законы, поступки, характеры, выражающие высшие ценности

¹ Кобликов А.С. Юридическая этика: учебник для вузов. М.: НОРМА, 2004. С. 9.

² Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. М.: Рус. яз., 1987. С. 310.

³ Там же. С. 360.

- и долженствование, через которые человек проявляет себя как разумное, сознательное и свободное создание»¹;
- «система принципов и норм, определяющих характер взаимоотношений между людьми в соответствии с принятыми в данном обществе понятиями о добре и зле, справедливом и несправедливом, достойном и недостойном»² и т.д.

Таким образом, мораль как категория неразрывно связана с нравственной стороной жизнедеятельности индивидов в цивилизованном обществе.

Очевидно, что мораль выступала и выступает в качестве одного из важнейших регуляторов поведения людей в обществе наряду с правовым регулированием. Особенностью морали является то, что ее действие всеобъемлющее. Мораль пронизывает собой все сферы общественной жизни, включая семейные, бытовые, межличностные отношения и проч., в отличие от нормативного регулирования, которое затрагивает только наиболее важные сферы социальной жизни, не вторгаясь во многие другие сферы, традиционно находящиеся за пределами правового регулирования.

Однако правовое регулирование общественных отношений не может и не должно рассматриваться в противоречии с регулированием таких отношений на уровне морали, поскольку и мораль, и право выполняют общую для них социальную функцию.

При этом, как отмечается специалистами, «мораль и право — необходимые, взаимосвязанные и взаимопроникающие системы регуляции общественной жизни. Они возникают в силу потребности обеспечить функционирование общества путем согласования различных интересов, подчинения людей определенным правилам»³.

Как уже было отмечено, мораль и право находятся в постоянном взаимодействии, но, говоря о соотношении данных категорий, следует отметить, что мораль первична, а право вторично.

Исходя из этого, правовые предписания не должны противоречить предписаниям моральным. Более того, именно мораль определяет сущность и содержание правовых установлений —

¹ Философский энциклопедический словарь / Ред.-сост. *Е.Ф. Губский, Г.В. Коралева, В.А. Лутченко*. М.: ИНФРА-М, 2007. С. 325.

² *Кобликов А.С.* Юридическая этика: учебник для вузов. М.: НОРМА, 2004. С. 1.

³ Там же. С. 8.

многие правовые предписания содержат не что иное, как нравственные требования, обеспеченные возможностью применения государственного принуждения.

Именно в качестве таковых мы можем рассматривать этические основы предварительного расследования. Исходя из сказанного, этические основы предварительного расследования можно определить как систему принципов, основанную на существующих в цивилизованном обществе представлениях о нравственном, определяющую содержание норм, регулирующих производство предварительного расследования по уголовным делам.

Закономерно, что чем больше то влияние, которое оказывают соответствующие правовые предписания на важнейшие социальные ценности, тем важнее морально-этические основы таких предписаний.

Не секрет, что во многом именно уголовно-процессуальная деятельность характеризуется самым активным и широким использованием императивного метода правового регулирования, который проявлен в деятельности тех субъектов уголовного судопроизводства, которые обладают полномочиями производить обязательные к исполнению властные предписания.

Право или обязанность субъекта уголовно-процессуальных правоотношений, когда применяется такой императив, возникает в силу обязательного к исполнению публичного предписания закона.

Уголовное судопроизводство отличается «наличием серьезной репрессивной направленности в деятельности государственных органов при производстве по уголовному делу. Это предопределяет сопряженность такой деятельности с существенным вторжением в область прав и свобод личности, а нередко и с вынужденным их ограничением»¹, — отмечает И.А. Яшиной.

Действительно, в отличие от других направлений юридической деятельности именно в рамках уголовно-процессуальной деятельности государством в лице соответствующих должностных лиц осуществляется существенное ограничение наиболее важных прав и свобод личности. При этом от итога такой деятельности во многом зависит дальнейшая судьба индивида.

¹ Яшина И.А. Принцип законности при производстве по уголовному делу и права человека: проблемы правового регулирования // Современное право. 2013. № 12. С. 123.

Именно в этих условиях актуализируется широкий спектр нравственных требований, существующих в обществе и предписывающих те границы допустимого, пересечение которых определяет переход от нравственного к безнравственному, от допустимого к недопустимому.

В чем особенность императивного метода правового регулирования? Представляется, что данный метод предполагает обязательное участие в возникающих правоотношениях того, кто действует в рамках своей профессиональной компетенции, предписываемой законом, что в свою очередь налагает на соответствующее должностное лицо особую категорию обязанностей этического порядка, что приводит нас к еще одной категории, неразрывно связанной с этическими основами предварительного расследования, — это категория «профессиональная этика».

Е.В. Обаева указывает: «Профессиональная этика — это совокупность правил поведения определенной социальной группы, обеспечивающая нравственный характер взаимоотношений, обусловленных или сопряженных с профессиональной деятельностью»¹.

Данное понятие имеет непосредственное отношение к тем лицам, к деятельности которых общество предъявляет самые высокие нравственно-этические требования, что позволяет выделять отдельные разновидности профессиональной этики, в зависимости от той социальной группы, на которую распространяются соответствующие нравственные нормы и требования.

Интересующей нас в контексте исследования разновидностью профессиональной этики является юридическая этика, выделение которой обусловлено спецификой профессиональной деятельности юриста и особенностями нравственного и социального положения данной профессии. Когда же речь идет о правоприменительной деятельности должностного лица, наделенного властными полномочиями в уголовно-процессуальной сфере — этические требования, предъявляемые к такому представителю юридической профессии, выходят на новый уровень, ведь должностные лица наделены такими полномочиями исключительно для защиты интересов личности, общества и государства от преступных и иных посягательств. Злоупотребления такими полномочиями

¹ Обаева Е.В. Социокультурный анализ нравственных регулятивов в трансформирующемся российском обществе: дис... канд. социолог. наук. Ростов н/Д, 2006.

в уголовно-процессуальной деятельности чреватые самыми серьезными последствиями, что вызывает необходимость, с одной стороны, предъявления самых высоких нравственных требований к должностным лицам, а с другой — создания этических основ осуществления процессуальной деятельности, которые являлись бы гарантиями от возможных злоупотреблений, определяя тем самым границы допустимого, которые нельзя преступать.

Как представляется, наибольшее число вопросов, связанных с категориями морали, возникает именно на этапе предварительного расследования как составной части досудебного производства, поскольку здесь происходит активное применение мер уголовно-процессуального принуждения, осуществляется собирание доказательств посредством производства широкого спектра следственных действий, в ходе чего активно ограничиваются конституционные права и свободы личности и т.д.

Таким образом, мы приходим к пониманию того, что этические основы предварительного расследования определяют нравственные границы уголовно-процессуальной деятельности должностных лиц, обладающих властными полномочиями, в досудебном производстве, а также выступают в качестве гарантий, защищающих личность, вовлеченную в уголовно-процессуальные правоотношения, от возможных злоупотреблений. При этом данные основы неразрывно связаны с нормами юридической этики.

Сказанное предопределяет значение этических основ предварительного расследования в отечественном уголовном процессе, что предполагает в первую очередь комплексное рассмотрение вопросов нормативного закрепления этических основ предварительного расследования.

1.2. Нормативное закрепление этических основ предварительного расследования

Безусловно, без соответствующего нормативного закрепления ни одно этическое правило не могло бы претендовать на роль основы предварительного расследования. Соблюдение и исполнение этических установлений должно быть обеспечено в рамках целостного комплекса норм, которыми осуществляются регламентация и регулирование уголовно-процессуальной деятельности.