*На правах рукописи*

**Май Дак Биен**

# ПОЛНОМОЧИЯ ПРОКУРОРА В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ ПО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИИ И ВЬЕТНАМА

12.00.09 – уголовный процесс,
криминалистика; оперативно-розыскная деятельность

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Краснодар – 2012

Диссертация выполнена на кафедре уголовного процесса Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Кубанский государственный университет»

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор **Семенцов Владимир Александрович**

**Официальные оппоненты:** **Балакшин Виктор Степанович** – доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры уголовного процесса Уральской государственной юридической академии;

**Тушев Александр Александрович** – доктор юридических наук, профессор, зам. декана юридического факультета Кубанского государственного аграрного университета

**Ведущая организация:** ФГКОУ ВПО «Академия Генеральной прокуратуры Российской Федерации»

Защита состоится «31» марта 2012 г. в «14» часов на заседании диссертационного совета Д 212.101.02 при ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный университет» по адресу: 350000, г. Краснодар, ул. Рашпилевская, 43, зал заседаний совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВПО «Кубанский государственный университет» (350040, г. Краснодар, ул. Ставропольская, 149), а с электронной версией текста автореферата – на сайте Минобрнауки России (http://vak.ed.gov.ru).

Автореферат разослан «28» февраля 2012 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета Д 212.101.02
кандидат юридических наук, доцент М. В. Феоктистов

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы исследования.** Во всех странах современного мира, независимо от политического строя, уровня экономического и правового развития, защита граждан, общества и государства от такого социального зла, как преступность, рассматривается в качестве первоочередной задачи государственной власти. В настоящее время в Российской Федерации (далее – РФ) и Социалистической Республике Вьетнам (далее – СРВ) охрана общественного порядка и безопасности, защита личности от преступных посягательств возлагается не только на органы предварительного расследования, но и на прокуратуру, другие правоохранительные органы.

Важность деятельности прокуратуры признается и международным сообществом. Так, в Рекомендации Парламентской ассамблеи Совета Европы № 1604 (2003) от 27 мая 2003 г. «О роли прокуратуры в демократическом правовом обществе» высоко оценивается «роль прокуратуры в обеспечении безопасности и свободы в европейских обществах: путем обеспечения верховенства права, защиты от преступных посягательств прав и свобод, обеспечения уважения к правам и свободам подозреваемых и обвиняемых в совершении уголовных преступлений, а также путем наблюдения за надлежащим функционированием органов, отвечающих за расследование и преследование преступлений»[1].

Для того чтобы прокурор мог эффективно осуществлять свои функции по защите прав и свобод граждан, ему должны быть предоставлены соответствующие полномочия, с помощью которых он мог бы своевременно и качественно реагировать на допускаемые нарушения норм закона. На это же указывается в Рекомендации № R (2000) 19 от 6 октября 2000 г.

---

[1] Международные акты по вопросам уголовного судопроизводства: хрестоматия. Т. 3: Документы Совета Европы / сост. З. Д. Еникеев, Е. Г. Васильева, Е. В. Ежова, Л. М. Аширова, Р. М. Шагеева. Уфа: РИЦ БашГУ, 2008. С. 37.

«О роли государственного обвинения в системе уголовного правосудия». В ней говорится: «Государства должны принять эффективные меры, чтобы обеспечить выполнение государственными обвинителями своих профессиональных функций и обязанностей в надлежащих правовых и организационных условиях»[1].

Уголовно-процессуальное законодательство РФ и СРВ определяет статус участников уголовного судопроизводства, в том числе прокурора, уполномоченного осуществлять надзор за законностью и обоснованностью деятельности органов досудебного производства в целях эффективной защиты конституционных прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, не допуская привлечения к уголовной ответственности невиновных. Кроме этого прокурор поддерживает государственное обвинение в суде.

В Конституции РФ 1993 г. полномочия прокуратуры не были определены, что породило дискуссию по вопросу о ее роли и месте в системе правоохранительных органов государства, привело к формулированию различных предложений по ее реформированию, вплоть до упразднения надзорной функции и ограничения компетенции прокуратуры рамками поддержания государственного обвинения в суде. Однако в УПК РФ 2001 г. надзорные полномочия прокурора были сохранены.

С 5 июня 2007 г. и в дальнейшем уголовно-процессуальные полномочия прокурора в досудебном производстве по законодательству РФ не раз существенно изменялись. Сегодня прокурор не только не дает следователю согласия на возбуждение уголовного дела, но и сам лишен такого права (в целях отделения надзорной деятельности от самого расследования) при сохранении обязанности проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о пре-

[1] Совет Европы и Россия: сб. док. / отв. ред. Ю. Ю. Берестнев. М.: Юрид. лит., 2004. С. 747.

ступлениях. В то же время прокурор в срок не позднее 24 часов с момента получения от следователя материалов, послуживших основанием для возбуждения уголовного дела, вправе отменить постановление о возбуждении уголовного дела, если признает его незаконным или необоснованным (ч. 4 ст. 146 УПК РФ). В связи с этим представляется нелогичным решение законодателя, с одной стороны, о лишении прокурора права возбуждения уголовного дела, а с другой – о сохранении за ним возможности отменить постановление следователя о возбуждении уголовного дела.

Прокурор вправе требовать от органов дознания и следственных органов устранения нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе дознания или предварительного следствия (п. 3 ч. 2 ст. 37 УПК РФ). Однако следователь в случае несогласия с этими требованиями вправе представить свои письменные возражения руководителю следственного органа вплоть до Председателя Следственного комитета РФ. Столь усложненная и конфликтная процедура устранения по инициативе прокурора нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе предварительного следствия, не способствует решению общей задачи обеспечения качества предварительного следствия, соблюдения прав и законных интересов личности.

Изменены и другие надзорные полномочия прокурора в досудебном производстве России за счет их передачи руководителю следственного органа, что неоднозначно оценивается учеными и практиками, обусловливает потребность в проведении научных исследований в данной области, свидетельствует об их актуальности и своевременности.

Во Вьетнаме с начала XXI в. вместе с политикой обновления страны начинается судебная реформа и усиливаются прокурорские функции по уголовному преследованию и надзору за деятельностью органов, осуществляющих досудебное производство по уголовному делу. В 2003 г. принят

новый УПК СРВ, где нашли отражение многие прогрессивные достижения науки и практики. Вместе с тем по-прежнему остаются несовершенными нормы уголовно-процессуального законодательства, регламентирующие полномочия прокурора, и практика их применения.

В связи с этим нуждается в исследовании опыт в данной сфере других стран, прежде всего Российской Федерации, поскольку уголовно-процессуальное законодательство Социалистической Республики Вьетнам во многом восприняло опыт законодателей Советского Союза и РСФСР. По статистике Верховной прокуратуры Вьетнама, с 1980 г. по 1990 годы более 500 работников прокуратуры СРВ изучали уголовное и уголовно-процессуальное законодательство в РСФСР в целях повышения квалификации.

С 1996 г. под эгидой ООН работники прокуратуры Вьетнама проходят обучение и стажировку в других странах: Англии, России, Соединенных Штатах Америки, Франции, Японии. Такое расширение географии обучающихся из Вьетнама способствует глубокому изучению, критическому осмыслению положительного опыта в области применения уголовно-процессуального законодательства вообще и совершенствования процессуального статуса прокуроров в частности.

Указанные обстоятельства и обусловливают актуальность выбранной темы исследования.

**Теоретическая основа работы и степень научной разработанности темы**. В диссертации использовались труды таких известных ученых-процессуалистов России, как В. С. Балакшин, В. И. Басков, А. Р. Белкин, В. М. Быков, Е. А. Буглаева, О. В. Гладышева, К. Ф. Гуценко, И. Ф. Демидов, О. А. Зайцев, Э. Р. Исламов, О. А. Кожевников, Ж. К. Конярова, Н. И. Костенко, В. А. Лазарева, Х. М. Лукожев, А. О. Наумов, В. И. Рохлин, В. М. Савицкий, Л. А. Садыкова, В. В. Самсонов, В. А. Семенцов,

А. Б. Соловьев, А. А. Тушев, В. Г. Ульянов, А. Г. Халиулин, О. В. Химичева, В. Ю. Цапаева, В. С. Шадрин, С. А. Шейфер и др.

Анализировали отдельные аспекты соответствующей тематики ученые Вьетнама: Ву Ван Мок, Ву Чонг Тхьюнгу, Кхонг Нгок Шон, Ле Ван Кам, Ле Нгок Хан, Нгуен Ван Лан, Нгуен Дак Хоан, Нгуен Дык Туан, Нгуен Минь Дык, Нгуен Нгок Хань, Нгуен Суан Уем, Нгуен Суан Хунг, Нгуен Тай Тхы, Нгуен Тхе Шон, Фам Мань Хунг, Ха Хань Линь, Хунг Донг Бак и др.

Работы этих авторов внесли значительный вклад в развитие науки уголовного процесса. Однако при всем богатстве научного материала и проведенных в данном направлении исследований по-прежнему остаются дискуссионными многие вопросы о полномочиях прокурора в досудебном производстве по уголовно-процессуальному законодательству России и Вьетнама, требующие научного осмысления.

**Объектом исследования** стали правоотношения, возникающие при реализации прокурорами России и Вьетнама своих полномочий в уголовном досудебном производстве, закрепленных в УПК РФ и УПК СРВ.

**Предметом исследования** послужили положения Конституции РФ, Конституции СРВ, нормы международного права, современное и ранее действовавшее уголовно-процессуальное законодательство РФ и СРВ, ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации», Закон СРВ «Об организации народной прокуратуры», регулирующие процессуальное положение прокурора в РФ и СРВ при осуществлении полномочий по надзору за органами уголовного досудебного производства, а также теоретические разработки, практика прокурорского надзора и статистические данные.

**Цель и задачи исследования.** Цель исследования – формирование на основе разработанных российской правовой наукой научных подходов и рекомендаций совокупности теоретических представлений о процессу-

альном положении прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства, направленных на совершенствование уголовно-процессуального законодательства РФ и СРВ и практики его применения.

Указанная цель предопределила постановку и решение следующих задач:

– обобщить историю становления и развития, международный опыт деятельности прокуратуры, а также накопленные в науке уголовного процесса теоретические знания о полномочиях прокурора в досудебном производстве России и Вьетнама;

– с учетом исторических правовых традиций определить перспективы дальнейшего совершенствования уголовно-процессуального права Вьетнама;

– проанализировать уголовно-процессуальное законодательство РФ и СРВ, регулирующее процессуальное положение прокурора в досудебном производстве;

– провести сравнительное исследование процессуальных полномочий прокурора по УПК РФ и УПК СРВ;

– выявить отдельные направления (функции) в деятельности прокурора, раскрыть их содержание, роль и значение в досудебных стадиях уголовного судопроизводства;

– разработать научно обоснованные рекомендации по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства обеих стран в части полномочий прокурора при осуществлении уголовного преследования и надзора за органами досудебного производства.

**Методологическую основу исследования** составили общий диалектический метод познания, а также юридический, формально-логический, сравнительно-правовой, статистический и другие методы.

**Эмпирической базой исследования** послужили материалы обобщения опубликованной судебной практики, статистические данные, личный опыт деятельности диссертанта в качестве прокурора г. Баолок провинции Лам Донг (Вьетнам). Автором по специально разработанной анкете изучено 168 архивных уголовных дел, рассмотренных в 2010–2011 гг. судами Краснодарского края, Республики Северная Осетия – Алания и Челябинской области, а также судами Вьетнама в г. Хо Ши Мине, провинциях Лам Донг, Ланг Шон, Ха Тау и Хань Хоа. По ряду актуальных и спорных вопросов о полномочиях прокурора в уголовном досудебном производстве проведено анкетирование 223 респондентов: 21 дознавателя, 24 следователей, 51 прокурора и 27 судей, работающих в Краснодаре, Моздоке, Новороссийске, Омске, Тюмени, Челябинске (Россия) и 27 следователей, 46 прокуроров и 27 судей, работающих в г. Хо Ши Мин, провинциях Лам Донг, Ланг Шон, Ха Донг (Вьетнам). Результаты анкетирования сопоставлялись с эмпирическими данными, полученными другими авторами, занимающимися проблемами, имеющими отношение к теме исследования.

**Научная новизна диссертационного исследования** обусловлена тем, что это первое комплексное монографическое исследование полномочий прокурора в досудебном производстве на основе сравнительного анализа уголовно-процессуального законодательства России и Вьетнама. Разработан авторский подход к совершенствованию процессуального статуса прокурора, вносящий существенный вклад в развитие науки уголовного процесса. Предложено решение ряда дискуссионных вопросов теоретического и практического характера о полномочиях прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства России и Вьетнама: установлено наличие общих закономерностей в развитии уголовно-процессуальных институтов российского и вьетнамского законодательства, что обусловлено их принадлежностью к континентальной системе права, а также реализа-

цией советского и позднее – российского правового опыта в законодательстве Вьетнама; подтверждена принципиальная возможность использования отдельных институтов российского уголовно-процессуального права (с учетом их адаптации к условиям вьетнамского уголовного судопроизводства) для регулирования уголовно-процессуальных отношений; на основании разработанных российской наукой подходов к определению сущности, содержания и значения деятельности прокурора выдвинута и обоснована точка зрения о полифункциональной структуре деятельности прокурора Вьетнама; предлагается классификация процессуальных функций прокурора, раскрываются их содержание, значение и закономерности в организации взаимодействия прокурора с органами следствия в досудебных стадиях уголовного судопроизводства и др.

Диссертантом обоснована необходимость дальнейшего совершенствования уголовно-процессуального законодательства Вьетнама и практики его применения, направленного на повышение эффективности уголовного судопроизводства и приведение его в соответствие с международными стандартами. Отстаивается позиция о реструктуризации системы органов прокуратуры СРВ в целях оптимизации процессуального положения прокуроров различных уровней. Сформулированы предложения о внедрении образовательных стандартов при подготовке прокуроров и следователей, повышении их квалификации. Предлагается существенным образом расширить объем надзорных и иных полномочий прокуроров нижнего звена системы органов прокуратуры как основных субъектов, осуществляющих процессуальные функции уголовного преследования и надзора за законностью деятельности следственных органов, и др.

Впервые предлагается дополнить УПК СРВ положениями, регламентирующими полномочия прокурора в сфере профилактики и предупреждения преступлений, организации предварительного расследования для по-

вышения его эффективности, усиления процессуальной самостоятельности следователя. Сформулирован ряд рекомендаций по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства РФ (ст. 25, 28, 37, 38 УПК РФ).

Новизна исследования заключается также в положениях и выводах, выносимых на защиту.

**Основные положения, выносимые на защиту.**

1. Культурные традиции и историческая приверженность правовой системы Вьетнама вообще и уголовно-процессуального права в частности к континентальной (романо-германской) правовой семье предполагают возможность рецепции процессуальных институтов законодательства стран, относящихся к указанной системе права. Поэтому использование опыта стран с англосаксонской системой права для совершенствования законодательства Вьетнама представляется нецелесообразным. Обоснована возможность заимствования вьетнамским законодательством современных институтов уголовно-процессуального права России, включая институт прокурорского надзора, и их внедрения в уголовно-процессуальное право Вьетнама в силу исторической приверженности и принципиального сходства в нормативном регулировании в обеих странах соответствующих вопросов.

2. Выявленные в ходе исследования исторические традиции развития уголовно-процессуального законодательства России и Вьетнама, преемственность нормативного регулирования процессуального положения прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства позволяют вьетнамскому законодателю применить выработанные российской правовой наукой методы и получить достоверные результаты для разработки мер по совершенствованию процессуального статуса прокурора.

3. Деятельность прокурора в уголовном судопроизводстве Вьетнама является полифункциональной, осуществляется им самостоятельно в установленном законом порядке и по следующим направлениям: уголовное преследование, надзор, поддержание государственного обвинения, профилактика и предупреждение совершения преступлений, организация и руководство деятельностью следственных органов.

4. Признаки, характер и содержание функций прокурора в уголовном судопроизводстве Вьетнама позволили провести их классификацию на основании следующих критериев:

– *по приоритету* направлений деятельности прокурора. На досудебных стадиях уголовного судопроизводства преобладают две функции: уголовного преследования и надзора, которые следует отнести к числу основных, а в рамках судебных стадий преобладает функция поддержания государственного обвинения. В свою очередь функции профилактики и предупреждения преступлений, организации и руководства деятельностью следственных органов нужно рассматривать как дополнительные;

– *по объему* реализуемых прокурором полномочий. Здесь наиболее широкой по сравнению с другими представляется функция надзора.

5. Принципиальным отличием процессуального положения прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства Вьетнама от статуса прокурора в России является разделение процессуальных полномочий между прокурорами различных уровней прокуратуры СРВ, при котором функции надзора и уголовного преследования в определенной части осуществляются Главным прокурором СРВ и его заместителями (по поручению Главного прокурора) и в меньшей части – надзирающим прокурором. Такое разграничение процессуальных полномочий при осуществлении основных функций, с учетом российского опыта, представляется нецелесо-

образным. Сформулированы предложения по расширению процессуальных надзорных функций прокурора СРВ.

6. В целях совершенствования процессуального положения прокурора СРВ при осуществлении функции уголовного преследования предлагается:

1) изменить подход к распределению процессуальных полномочий по осуществлению уголовного преследования между прокурорами различных уровней и их заместителями. Полагаем возможным использовать здесь российский опыт организации уголовного преследования, не позволяющий «дробить» процессуальные полномочия, наделяя прокуроров различных уровней какой-то одной частью этих полномочий, которые только в единстве способны обеспечить эффективное, законное и обоснованное уголовное преследование;

2) наделить прокурора правом на отказ от уголовного преследования, а также на переквалификацию преступного деяния на другое, предусматривающее менее строгое наказание, что вызывает необходимость дополнить УПК СРВ статьей 113.2 «Прекращение уголовного преследования».

Для оптимизации порядка осуществления прокурором России функции уголовного преследования предлагается внести изменения в ст. 25, ч. 1 ст. 28 УПК РФ, в соответствии с которыми не только дознаватель, но и следователь должен получать согласие прокурора на прекращение уголовного преследования. Кроме того, обосновывается необходимость изложить п. 2 ч. 2 ст. 37 УПК РФ в новой редакции, наделив прокурора правом возбуждать уголовное дело по фактам выявленных нарушений уголовного законодательства, поручая производство предварительного расследования соответственно органам дознания или следственным органам.

7. Обосновывается необходимость совершенствования норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих статус прокурора Вьетнама, наделив его дополнительными полномочиями:

1) изымать материалы проверки сообщения о преступлении, рассматривать и разрешать жалобы, предусмотрев эти полномочия в новой части четвертой статьи 109 УПК СРВ;

2) обеспечивать законность при отмене или изменении меры пресечения в виде заключения под стражу, предусмотрев это полномочие в статье 120.1 УПК СРВ;

3) участвовать в производстве следственных действий и лично допрашивать обвиняемого при решении вопроса о санкции на арест;

4) надзирать за оперативно-розыскной деятельностью, не допуская ее совмещения с деятельностью уголовно-процессуальной.

8. Взаимоотношения между следователем и прокурором Вьетнама необходимо изменить, придать им характер взаимодействия, так как процессуальная деятельность осуществляется ими ради достижения единой цели, хотя и различными методами. Разработаны рекомендации по совершенствованию процессуального положения следователя в части взаимоотношений с прокурором.

**Теоретическая и практическая значимость работы.** Теоретические положения настоящего исследования имеют существенное значение для повышения потенциала науки уголовного процесса, так как способствуют дальнейшему развитию научных положений о полномочиях прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства России, формированию научно обоснованной теоретической модели процессуального положения прокурора в уголовном судопроизводстве Вьетнама.

В результате проведенного исследования предлагается историческая периодизация развития органов прокуратуры России, в основу которой по-

ложены такие факторы, как наделение прокурора функциями надзора и уголовного преследования, а также принципиальное изменение содержания, объема и характера этих функций в деятельности прокурора в последние годы. Обосновывается точка зрения о возможности использования при совершенствовании уголовно-процессуального статуса прокурора Вьетнама положительного опыта России.

Практическая значимость исследования состоит в том, что в работе содержатся выводы и предложения, которые могут способствовать дальнейшему совершенствованию российского и вьетнамского уголовно-процессуального законодательства в части регулирования процессуального положения прокурора в уголовном досудебном производстве, правоприменительной практики, а также использоваться в учебном процессе юридических вузов.

**Апробация и внедрение результатов исследования**. Основные теоретические положения и выводы диссертационного исследования освещались на заседании кафедры уголовного процесса юридического факультета Кубанского государственного университета, изложены автором в 11 публикациях, три из которых напечатаны в изданиях, рекомендованных ВАК, нашли отражение в выступлениях на 6 научно-практических конференциях. Опубликованные диссертантом предложения используются в учебном процессе Кубанского государственного университета (акт внедрения от 25 января 2012 г.) и Краснодарского университета МВД России (акт внедрения от 9 февраля 2012 г.)

**Структура** и содержание диссертации обусловлены темой, целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, разбитых на параграфы, заключения, библиографического списка и четырех приложений.

## СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, раскрываются степень ее разработанности на современном этапе развития уголовно-процессуального законодательства, цель и задачи исследования, его объект и предмет, теоретическая и эмпирическая основы, характеризуется научная новизна работы, раскрывается теоретическая и практическая значимость ее результатов, формулируются положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации полученных результатов, структуре работы.

**Первая глава** «Прокурор в уголовном судопроизводстве России и Вьетнама: история и современность» состоит из двух параграфов.

*Первый параграф* «Историко-правовая характеристика положения прокурора как участника уголовного судопроизводства по законодательству России» посвящен исследованию исторического предназначения прокуратуры России, осуществлявшей надзор за деятельностью органов государственной власти, в том числе за соблюдением законности в досудебных стадиях уголовного судопроизводства. Функция уголовного преследования появилась позже и сформировалась под воздействием расширения компетенции прокуратуры за счет наделения ее правом производить предварительное расследование самостоятельно, а также структурного выделения следственного аппарата в системе органов прокуратуры.

Хронология развития функций прокурора в уголовном судопроизводстве России от момента создания прокуратуры до настоящего времени свидетельствует об исторически сложившихся двух направлениях его деятельности в досудебных стадиях уголовного судопроизводства: надзора и уголовного преследования.

Во *втором параграфе* «Исторические традиции и условия формирования правовой системы и становления уголовно-процессуального законодательства Вьетнама» анализируются особенности развития вьетнамской правовой культуры, которые выражаются в приоритетном значении в частном праве норм-обычаев и традиций, перенесении значительной их части в регулирование публичных отношений, в том числе в сферу уголовного судопроизводства.

Французская колонизация Вьетнама одним из своих последствий имела выработку в стране континентальной модели позитивного права при регулировании публичных отношений, которая сохраняется в настоящее время. На современные правоотношения, возникающие в уголовном судопроизводстве, в том числе с участием прокурора, исторически оказали влияние три фактора: обычное право, влияние правовых систем стран-колонизаторов – Китая и Франции – и восприятие советского, а позднее – российского законодательства.

С учетом менталитета общества, сложившихся традиций и приоритетов заимствование англосаксонской модели правовой системы для формирования современного уголовно-процессуального законодательства Вьетнама должно проходить только в узких пределах, допустимых с точки зрения политической ситуации и с учетом требований системности закона.

В ходе исследования подтверждена принципиальная возможность использования разработанного российской наукой подхода к определению сущности, содержанию и значению деятельности прокурора, его полномочий в досудебных стадиях уголовного судопроизводства при совершенствовании статуса прокурора Вьетнама.

**Вторая глава** «Направления деятельности прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства: виды, компетенция, содержание» включает в себя два параграфа.

В *первом параграфе* «Процессуальные функции и статус прокурора в досудебном производстве по УПК России и Вьетнама» обосновывается, что каждый участник уголовно-процессуальной деятельности, включая прокурора, выступает носителем конкретных функций. Прокурорская деятельность неоднородна и нередко преследует различные по содержанию цели, для достижения которых используются специфические способы и методы, допустимые к применению в рамках лишь одного направления деятельности.

По УПК РФ основными задачами прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства, обусловливающими направления его деятельности, являются защита прав и свобод человека и гражданина, обеспечение законности, всесторонности, полноты и объективности при расследовании преступлений, выявление обстоятельств, способствовавших совершению преступлений, принятие мер к их устранению.

К процессуальным функциям прокурора СРВ в досудебных стадиях уголовного судопроизводства относятся: надзор за законностью, уголовное преследование, профилактика и предупреждение преступлений, организация и координация деятельности следственных и иных органов, уполномоченных на проведение уголовного судопроизводства. Первые две функции предлагается рассматривать как основные, а две последние – как дополнительные.

Характерными особенностями процессуального положения прокурора по УПК СРВ в сравнении с процессуальным положением прокурора по УПК РФ выступают его инициативность в проведении процессуальных действий и принятии решений, больший объем процессуальных полномочий, значительно более широкие границы вмешательства в деятельность следователя.

В целях более подробного нормативного регулирования процессуальных функций прокурора обоснована необходимость изложить статью 116 УПК СРВ «Направление уголовного дела по подследственности» в новой редакции, а также дополнить УПК СРВ статьей 113.1 «Предупреждение и профилактика преступлений прокурором».

*Второй параграф* «Прокурор и следственные органы в досудебном производстве России и Вьетнама: характер и содержание взаимоотношений» посвящен анализ правоотношений между прокурором и следователем, которые во Вьетнаме (в отличие от России) носят исключительно властный характер и основаны на подчинении следователя прокурору.

В отличие от следователя в России следователь во Вьетнаме не уполномочен: 1) возбуждать уголовные дела (он лишь принимает их к своему производству); 2) применять меры пресечения и иные меры уголовно-процессуального принуждения; 3) приостанавливать исполнение указаний прокурора в случае несогласия с ними при обжаловании их вышестоящему прокурору.

Для повышения эффективности производства предварительного расследования необходимо изменить природу взаимоотношений прокурора и следователя, придав им характер взаимодействия. Для этого следует, основываясь на таких принципах, как невмешательство прокурора в процессуальную деятельность следователя вне установленных законом оснований, недопустимость дублирования полномочий, ответственность каждого за достигнутые результаты, законодательно установить основания для вмешательства прокурора в процессуальную деятельность следователя и разграничить соответствующие полномочия между следователем и прокурором, а также между прокурорами различных уровней.

Предлагается пункт «а» части первой статьи 36 УПК СРВ изложить в новой редакции: «а) организовать и руководить деятельностью нижестоя-

щих прокуроров, осуществляя надзор за исполнением законов в уголовном судопроизводстве…» и далее по тексту.

Обоснована необходимость изложить части первую и вторую статьи 37 УПК СРВ в следующей редакции:

«1. Прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах компетенции, предусмотренной настоящим Кодексом, осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью следственных органов.

2. Прокурор уполномочен:

1) требовать от следственного органа возбуждения уголовного дела при наличии предусмотренных законом поводов и оснований, отменять незаконные и необоснованные решения о возбуждении либо об отказе в возбуждении уголовного дела;

2) проверять законность и своевременность осуществления следственным органом процессуальных действий по проверке сообщения о преступлении;

3) присутствовать при производстве процессуальных, в том числе следственных, действий;

4) давать следователю письменные указания, обязательные для исполнения, о направлении расследования, производстве процессуальных действий;

5) разрешать отводы, заявленные следователю, а также его самоотводы;

6) санкционировать применение заключения под стражу, иных мер принуждения, ограничивающих конституционные права граждан, продлять срок содержания под стражей;

7) утверждать заключение о расследовании, постановление о прекращении производства по уголовному делу либо его приостановлении;

8) осуществлять иные полномочия, предоставленные прокурору настоящим Кодексом».

Дополнить статью 37 УПК СРВ частями третьей и четвертой:

«3. Прокурор несет ответственность за результаты предварительного расследования.

4. В случае несогласия с указаниями прокурора об устранении нарушений закона, допущенных в ходе расследования, следователь с согласия начальника следственного органа вправе обжаловать эти указания вышестоящему прокурору. Обжалование указаний прокурора не приостанавливает их исполнения, а решение вышестоящего прокурора является окончательным».

**Третья глава** «Особенности реализации функций прокурора в досудебных стадиях уголовного судопроизводства» включает два параграфа.

В *первом параграфе* «Уголовное преследование и особенности его осуществления прокурором» в целях оптимизации порядка осуществления прокурором России функции уголовного преследования предлагается внести изменения в ст. 25, ч. 1 ст. 28 УПК РФ, в соответствии с которыми не только дознаватель, но и следователь должен получать согласие прокурора на прекращение уголовного преследования. Необходимо также изложить п. 2 ч. 2 ст. 37 УПК РФ в новой редакции, наделив прокурора правом возбуждать уголовное дело по фактам выявленных нарушений уголовного законодательства, поручая производство предварительного расследования соответственно органам дознания или следственным органам.

Для совершенствования функции уголовного преследования в уголовном судопроизводстве Вьетнама необходимо:

1) изменить подход к распределению процессуальных полномочий по осуществлению уголовного преследования между прокурорами различных уровней и их заместителями. Следует использовать российский опыт организации уголовного преследования, не позволяющий «дробить» процессуальные полномочия, наделяя прокуроров различных уровней какой-то одной частью этих полномочий, которые только в единстве способны обеспечить эффективное, законное и обоснованное уголовное преследование;

2) наделить прокурора правом отказаться от уголовного преследования, а также переквалифицировать преступное деяние на другое, предусматривающее менее строгое наказание, что вызывает необходимость дополнить УПК СРВ статьей 113.2 «Прекращение уголовного преследования».

Во *втором параграфе* «Надзорная функция прокурора в уголовном досудебном производстве» дается характеристика прокурорского надзора как эффективного правового средства выявления и предотвращения нарушений закона в уголовном досудебном производстве, что требует, во-первых, совершенствования норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих статус прокурора, а во-вторых, повышения профессионального уровня прокурорских работников.

В качестве основных задач надзорной функции прокурора в стадии возбуждения уголовного дела российские ученые рассматривают обеспечение своевременного возбуждения уголовного дела, пресечение длящихся и предупреждение готовящихся преступлений, предотвращение незаконного возбуждения уголовного дела.

Для решения задач стадии возбуждения уголовного дела в УПК СРВ следует предусмотреть дополнительные полномочия прокурора по изъя-

тию материалов проверки сообщения о преступлении, рассмотрению и разрешению жалоб, закрепив их в новой части четвертой ст. 109 Кодекса.

Предлагается дополнить УПК СРВ статьей 120.1 «Отмена или изменение меры пресечения в виде заключения под стражу», закрепив в ней полномочия прокурора по обеспечению законности при отмене или изменении меры пресечения в виде заключения под стражу.

Наделение прокурора Вьетнама правом допрашивать обвиняемого, свидетеля, производить другие следственные действия дает ему возможность произвольно вмешиваться в ход расследования. Поэтому полномочия прокурора Вьетнама по личному производству следственных действий целесообразно ограничить, сохранив его право допрашивать обвиняемого при решении вопроса о вынесении санкции на арест, а также предоставив ему право участвовать в производстве следственных действий. Для этого необходимо внести соответствующие изменения в статьи 88, 131, 133, 135 УПК СРВ. Одновременно предлагается расширить полномочия следователя, закрепив его процессуальную самостоятельность в вопросах производства следственных действий.

Требуется разграничить деятельность следственных и оперативно-розыскных органов Вьетнама, поскольку следственные органы вправе осуществлять только процессуальную деятельность, регламентируемую УПК СРВ, а прокурор должен быть наделен правом надзора за оперативно-розыскной деятельностью в ходе уголовного досудебного производства.

Для обеспечения законности расследования и повышения его эффективности необходимо наделить следователя Вьетнама правом в любой момент приступить к расследованию уголовного дела, отнесенного к его подследственности, путем дополнения статьи 111 УПК СРВ частью третьей следующего содержания: «3. По указанию начальника органа следствия следователь приступает к производству расследования, не дожидаясь вы-

полнения органом, возбудившим уголовное дело, неотложных следственных действий» (часть третью действующей редакции, предусматривающую ответственность прокурора по надзору за этой деятельностью, считать частью четвертой этой статьи).

В **заключении** подведены итоги проведенного исследования, сформулированы его основные выводы.

В **приложениях** представлены проекты законов о внесении изменений в УПК РФ и УПК СРВ, а также разработанная автором анкета и полученные результаты анкетирования.

## Основные положения диссертации отражены в следующих опубликованных работах автора

*В рецензируемых изданиях, рекомендованных ВАК*

1. *Май Д. Б.* Взаимоотношения прокурора и следователя по УПК Вьетнама // Общество и право. – 2010. – № 1. – С. 279–281 (0,25 п. л.).

2. *Семенцов В. А., Май Д. Б.* Полномочия прокурора в досудебном производстве по УПК Республики Вьетнам // Общество и право. – 2010. – № 3. – С. 187–191 (0,4/0,2 п. л.) – (соавт. не разделено).

3. *Май Д. Б.* Прокурор в досудебных стадиях уголовного судопроизводства Вьетнама // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. – 2012. – № 1 (19). – С. 73–76 (0,5 п. л.).

*В иных изданиях*

4. *Май Д. Б.* Полномочия прокурора по УПК Республики Вьетнам // Актуальные проблемы права и правоприменительной деятельности на Се-

верном Кавказе: материалы регион. науч.-практ. конф. – Краснодар, 2010. – Ч. 1. – С. 147–149 (0,2 п. л.).

5. *Май Д. Б.* Соотношение полномочий прокурора по УПК Российской Федерации и УПК Республики Вьетнам // Актуальные проблемы судебной власти, прокурорского надзора, правоохранительной и адвокатской деятельности: сб. науч. ст. / под ред. О. В. Гладышевой, В. А. Семенцова. – Краснодар, 2010. – С. 38–41 (0,3 п. л.).

6. *Май Д. Б.* Полномочия прокурора в стадии возбуждения уголовного дела по УПК Республики Вьетнам // Уголовно-процессуальное доказывание и другие актуальные проблемы досудебного производства: сб. науч. ст. / под ред. О. В. Гладышевой, В. А. Семенцова. – Краснодар, 2010. – С. 74–77 (0,25 п. л.).

7. *Май Д. Б.* Историко-правовая характеристика полномочий прокурора Вьетнама как участника уголовного судопроизводства // Актуальные проблемы права и правоприменительной деятельности на современном этапе: материалы Всерос. науч.-практ. конф. (23–24 сентября 2010 г.) – Краснодар: Издательский Дом – Юг, 2011. – С. 475–480 (0,39 п. л.).

8. *Май Д. Б.* Процессуальный статус прокурора в досудебном производстве по УПК Вьетнама // Актуальные проблемы судебной власти, прокурорского надзора, правоохранительной и адвокатской деятельности: сб. науч. ст. / под ред. О. В. Гладышевой, В. А. Семенцова. – Краснодар: Просвещение-Юг, 2011. – Вып. 2. – С. 75–85 (0,6 п. л.).

9. *Май Д. Б.* Проблемы совершенствования процессуального статуса прокурора в досудебном производстве по УПК Вьетнама // Актуальные проблемы судебной власти, прокурорского надзора, правоохранительной и правозащитной деятельности, уголовного судопроизводства: сб. науч. ст. / под науч. ред. О. В. Гладышевой, В. А. Семенцова. – Краснодар, 2011. – Вып. 3. – С. 113–118 (0, 35 п. л.).

10. *Май Д. Б.* Полномочия прокурора при окончании предварительного расследования по УПК Вьетнама // Современные проблемы информационно-криминалистического обеспечения предварительного расследования и его оптимизация: материалы междунар. науч.-практ. конф. (21–22 апреля 2011 г.). Краснодар: Краснодарский университет МВД России, 2011. – С. 394–398 (0,35 п. л.).

11. *Май Д. Б.* Полномочия прокурора при сокращенном порядке уголовного судопроизводства по УПК Вьетнама // Актуальные проблемы права и правоприменительной деятельности на современном этапе: материалы Всерос. науч.-практ. конф. (29–30 сентября 2011 г.). – Краснодар: Издательский Дом – Юг, 2012. – С. 73–76 (0,2 п. л.).

**Май Дак Биен**

**ПОЛНОМОЧИЯ ПРОКУРОРА**
**В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ**
**ПО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ**
**ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ**
**РОССИИ И ВЬЕТНАМА**

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Подписано в печать 25.02.12. Формат 60×84/16.
Печать трафаретная.
Гарнитура Times New Roman. Усл. печ. 1,1. Уч.-печ. л. 1.3.
Тираж 150 экз. Заказ № __

Тираж изготовлен с оригинал-макета заказчика
в типографии ООО «Просвещение-Юг»
350059, г. Краснодар, ул. Селезнева, 2. Тел. 239-68-31.