КЛАСИЧНИМ ПРИВАТНИМ УНІВЕРСИТЕТ

На правах рукопису

Юрчишин Василь Миколайович

УДК 343.133

ФУНКЦІЇ ПРОКУРОРА У ДОСУДОВОМУ РОЗСЛІДУВАННІ:

ТЕОРІЯ І ПРАКТИКА

12.0. 09. - кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза;

оперативно-розшукова діяльність

Дисертація на здобуття наукового ступеня

доктора юридичних наук

Науковий консультант: Лукашевич Віталій Г ригорович

доктор юридичних наук, професор

Запоріжжя - 2016

ВСТУП

РОЗДІЛ 1 ТЕОРЕТИЧНІ ТА МЕТОДОЛОГІЧНІ ОСНОВИ ДОСЛІДЖЕННЯ

ФУНКЦІЙ ПРОКУРОРА В ДОСУДОВОМУ

РОЗСЛІДУВАННІ 17

1.1 Функції прокурора у досудовому розслідуванні: доктринальний

аналіз 17

1.2 Методологія дослідження функцій прокурора у досудовому

розслідуванні 5 6

Висновок до розділу 1 112

РОЗДІЛ 2 РЕАЛІЗАЦІЯ ОСНОВНИХ ФУНКЦІЙ ПРОКУРОРА НА

ДОСУДОВОМУ РОЗСЛІДУВАННІ 114

2.1 Структурно-функціональний аналіз повноважень прокурора на етапі

притягнення особи до кримінальної відповідальності 114

2.2 Реалізація функції нагляду за додержанням законів органами

досудового розслідування 14 4

2.3 Процесуальне керівництво досудовим розслідуванням 17 5

Висновок до розділу 2 197

РОЗДІЛ 3 ПРАКТИКА ЗДІЙСНЕННЯ ОКРЕМИХ ВИДІВ ДІЯЛЬНОСТІ

ПРОКУРОРА У ДОСУДОВОМУ РОЗСЛІДУВАННІ 200

3.1 Правозахисна діяльність 200

3.2 Безпосередня участь у розслідуванні 2 29

Висновок до розділу 3 252

РОЗДІЛ 4 ПРАВОВІДНОСИНИ ПРОКУРОРА З УЧАСНИКАМИ, ЯКІ НАДІЛЕНІ ВЛАДНИМИ ПОВНОВАЖЕННЯМИ: ЗАГАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ

ТА ШЛЯХИ ЇХ ВИРІШЕННЯ 25 4

4.1 Загальна характеристика правовідносин прокурора з учасниками, які

наділені “конкуруючими” владними повноваженнями 25 4

4.2 Правовідносини прокурора зі слідчим 26 7

4.3 Правовідносини прокурора з керівником органу досудового

розслідування 291

4.4 Правовідносини прокурора зі слідчим суддею 312

Висновок до розділу 4 333

ВИСНОВОК 336

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ 344

ДОДАТКИ 399

ВИСНОВКИ

У дисертації наведено теоретичне системне узагальнення та нове вирішення конкретних наукових проблем, що має істотне значення для науки кримінального процесу: уперше після ухвалення нового КПК України комплексно, на підставі сучасної методологічної основи та з урахуванням результатів процесу кардинального реформування кримінального процесуального законодавства досліджено функції прокурора у досудовому розслідуванні, у результаті чого сформульовані основні результати та пропозиції, які мають теоретичне і практичне значення.

1. Визначено еволюцію функціонального призначення діяльності прокурора у досудовому розслідуванні, яка складається з п’яти відносно самостійних етапів: до відокремлення суду від адміністративних органів; після відокремлення суду від адміністративних органів; після відокремлення обвинувальної влади від судової й перебування прокурорів при судових відомствах; за часів радянської влади; у період незалежної України. Обґрунтовано, що наявне в теорії кримінального процесу знання про функції прокурора у досудовому розслідуванні в історичному вимірі є застарілим, а в змістовному - не відповідає сучасним очікуванням суспільства щодо функціонування прокурора в кримінальному провадженні. Нормативно- правові акти не визначають достатніх підстав для того, щоб зробити чіткий і однозначний висновок про різновиди кримінальних процесуальних функцій, що виконуються прокурором у досудовому розслідуванні. Кожній державі романо-германської (континентальної) системи права властивий специфічний набір кримінальних процесуальних функцій прокурора у досудових стадіях процесу, зумовлений як загальною логікою типу (моделі) кримінального процесу, так і особливостями, традиціями національної правової культури, іншими об’єктивними й суб’єктивними чинниками.

2. Доведено, що на відповідальність прокурора і його функціональне призначення на досудовому розслідуванні не вплинула суттєво та обставина, що він у кримінальному процесі України, починаючи з 1992 р., «втрачав» повноваження щодо вирішення важливих питань досудового розслідування, які з метою ширшого впровадження в досудове розслідування принципу змагальності й розширення судового захисту конституційних прав його учасників поступово переходили до суду, що, врешті-решт, призвело до регламентації в процесуальному законі повноважень нового для вітчизняного законодавства учасника - слідчого судді. Однак незмінною залишилася відповідальність прокурора за функціональну єдність діяльності не лише сторони обвинувачення, яку він по суті очолює на стадії досудового розслідування, а й діяльності всіх учасників цієї стадії.

3. Установлено, що прокурор у досудовому розслідуванні, крім загальновизнаних функцій, може виконувати також дисфункції та латентні функції. Дисфункції прокурора у досудовому розслідуванні мають позапроцесуальний характер, наприклад, здійснення діяльності не в інтересах закону, а з корупційною метою. Така діяльність не є процесуальною, бо здійснюється не на підставі закону, а всупереч йому. Невстановлення особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, закриття кримінального провадження за скінченням термінів давності або винесення судом виправдувального вироку у справі не є елементами дисфункцій прокурора. Виявлено, що в результаті діяльності прокурора можуть бути досягнуті об’єктивні наслідки, які є досить віддаленими від задекларованої в процесуальному законі мети його поведінки, латентними. Так, діяльність прокурора з викриття особи у вчиненні кримінального правопорушення демонструє виконання прокурором явної функції, якою є обвинувачення. Латентною функцією (побічним наслідком) цієї діяльності є стримування суб’єктів від вчинення нових кримінальних правопорушень.

4. Констатовано, що політична влада, яку повинен проводити в життя прокурор як «очільник» правоохоронної функції держави, трансформується в процесуальну діяльність прокурора у конкретному досудовому розслідуванні. Така трансформація відбувається щоразу, коли прокурор вступає в кримінальне провадження як процесуальний керівник розслідування або контролює хід кримінального провадження як керівник органу прокуратури.

5. Наголошено, що змагальність у сучасному значенні терміна, по суті, є «обвинувальністю», з якої вона «виросла» в теорії кримінального процесу. Обвинувальність же в широкому значенні цього слова в досудовому розслідуванні означає не просто здійснення обвинувальної діяльності, а здійснення її з метою отримати результат, достатній для того, щоб звернутися до суду з вимогою про притягнення певної особи до кримінальної відповідальності.

6. Доведено, що функція обвинувачення, яку виконує прокурор у кримінальному провадженні, є не лише однією з основних (загальнопроцесуальних) функцій кримінального провадження, спрямованою на висунення державного обвинувачення та доведення його перед судом, а й правовим засобом захисту інтересів особи, держави та суспільства від кримінальних правопорушень. Оскільки прокурор є незмінним протягом досудового та судового провадження, то незмінною має бути і його процесуальна функція - державне обвинувачення, яка в досудовому розслідуванні реалізується прокурором у формі підготовки державного обвинувачення з моменту повідомлення особі про підозру до спрямування обвинувального акту до суду. Позицію Європейського суду з прав людини про те, що момент висунення кримінального обвинувачення може наставати раніше від моментів, визначених національним законодавством, у кримінальному процесі України доцільно розглядати як зміст правової презумпції, згідно з якою наявність одного із цих моментів є підставою до поводження з особою як з підозрюваною ще до формального надання їй такого процесуального статусу.

7. Визначено, що сутність прокурорського нагляду за законністю досудового розслідування полягає в його безперервній спостережній діяльності із забезпечення законності в досудовому розслідуванні. Нагляд починається з моменту надходження повідомлення про вчинене кримінальне правопорушення й триває до завершення досудового розслідування. Визнано, що система завдань, виконання яких становить зміст наглядової функції прокурора у розслідуванні й забезпечує її ефективну реалізацію, повинна включати до свого складу такі елементи: запобігання та своєчасне виявлення будь-яких порушень закону, допущених органами досудового розслідування при виконанні процесуальних, у тому числі слідчих (розшукових), дій та при прийнятті процесуальних рішень; своєчасне припинення й усунення порушень закону; своєчасне виявлення та усунення порушень закону, допущених іншими суб’єктами досудового розслідування; охорона прав суб’єктів досудового розслідування від порушень їх органами досудового розслідування, а в разі порушення - вжиття передбачених законом заходів до негайного відновлення; забезпечення повного, всебічного й неупередженого розслідування кримінального правопорушення.