**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)**

**КАРАГАНДА
2023**

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

Карагандинская академия имени Баримбека Бейсенова

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

**КАРАГАНДА
2023**

УДК 343(075.8)
ББК 67.408 я73
У26

*Публикуется по решению Учебно-методического совета
Карагандинской академии МВД РК им. Бейсенова*

Рецензенты: директор научно-исследовательского института экономических и правовых исследований Карагандинского экономического университета Казпотребсоюза доктор юридических наук, профессор **Т. А. Ханов**; заместитель начальника НИИ Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова, доктор философии (PhD), ассоциированный профессор, майор полиции **Ж. Жолжаксынов**.

Авторы - составители:

Сулейменов Т.Н., Шульгин Е.П., Хасенов Е.А., Ногайбаева А.С., Майлыбаева Н.Б., Тафинцев П.А., Исетова Ж.М., Шаухар Д.К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан (Общая часть): Учебное пособие. — Караганда: Карагандинская академия МВД РК им. Б. Бейсенова, 2023. – 145с.

ISBN 978-601-7460-40-2

В настоящем учебном пособии представлены темы по изучению уголовно-процессуального права Республики Казахстан, разработанные на основе уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан, нововведений, согласно внедрения трехзвенной модели уголовного судопроизводства, а так же изучения материалов судебно-следственной практики. Главы структурированы согласно последовательности изучения соответствующих тем тематического плана по изучению дисциплины курсантами Карагандинской академии МВД РК имени Б.Бейсенова. В учебном пособии также проведен сравнительно-правовой анализ с законодательством зарубежных стран.

Пособие представляет интерес для сотрудников органов, осуществляющих правоприменительную деятельность, а также преподавателей, докторантов, магистрантов и курсантов высших учебных заведений МВД РК.

УДК 343(075.8)
ББК 67.408я73

ISBN 978-601-7460-40-2©

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	4
1. Понятие, задачи и значение казахстанского уголовно-процессуального права.....	6
2. Принципы уголовного процесса.....	22
3. Участники уголовного процесса.....	44
4. Уголовное преследование и реабилитация. Возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс.....	89
5. Ведение производства по уголовному делу.....	110
6. Имущественные вопросы в уголовном процессе.....	121
7. Меры процессуального принуждения в досудебном расследование.....	125
8. Вопросы для самоконтроля.....	148

ВВЕДЕНИЕ

Современные качественные изменения судопроизводства определяют необходимость не только совершенствования законодательства, но и значительное повышение качества и эффективности уголовно-процессуальной деятельности. Учебное пособие по дисциплине «Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан» – это «опорный» материал, предназначенный для облегчения усвоения курсантами содержания курса. Он представляет собой краткое изложение основных вопросов, подлежащих изучению, и соответствует программе дисциплины. Цель курса – дать общее представление о современном уголовном процессе Республики Казахстан с точки зрения общей теории, действующего законодательства, официального толкования права и правоприменительной практики.

Главной задачей авторского коллектива было создание учебного пособия с опорным материалом, предназначенным для облегчения усвоения содержания учебной дисциплины «Уголовно - процессуальное право». Объем излагаемого материала, уровень его информативности и содержательности различается в зависимости от сложности излагаемых вопросов, доступности литературных источников и других информационных ресурсов.

При составлении учебного пособия, авторский коллектив исходил из того, что в результате освоения дисциплины обучающийся должен изучить основные положения, сущность и содержание понятий, категорий, институтов, правовых статусов субъектов правоотношений в уголовно-процессуальном праве Республики Казахстан. Уметь оперировать юридическими понятиями, анализировать юридические факты и возникающие в связи с ними правовые отношения, анализировать, толковать и правильно применять правовые нормы. Принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом; осуществлять правовую экспертизу процессуальных и иных действий участников уголовного судопроизводства, а также издаваемых ими актов. Давать квалифицированные юридические заключения и консультации по вопросам уголовного судопроизводства; использовать тактические приемы при производстве следственных действий; выявлять обстоятельства, способствующие совершению преступлений; владеть юридической терминологией и навыками работы с правовыми актами. Иметь навыки анализа различных правовых явлений, юридических фактов, правовых норм и правовых отношений, являющихся объектами уголовно-процессуальной деятельности; навыками анализа правоприменительной и правоохранительной практики; разрешения правовых проблем и коллизий; реализации норм процессуального права. Изучение уголовного процесса оказывает существенное влияние на формирование следующих общекультурных компетенций: осознание социальной значимости своей

будущей профессии, обладание достаточным уровнем профессионального правосознания; добросовестное исполнение профессиональных обязанностей, соблюдение принципов этики юриста; владение культурой мышления, способность к обобщению, анализу, восприятию информации, постановке цели и выбору путей ее достижения; обладание культурой поведения, готовностью к кооперации с коллегами, работе в коллективе; уважительное отношение к праву и закону; способность анализировать социально значимые проблемы и процессы. Кроме того, при изучении уголовного процесса у обучающегося формируются профессиональные компетентности: способность осуществлять профессиональную деятельность на основе развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры; способность обеспечивать соблюдение законодательства субъектами прав; способность принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом; способность применять нормативные правовые акты, реализовывать нормы процессуального права в профессиональной деятельности; способность юридически правильно квалифицировать факты и обстоятельства; владение навыками подготовки юридических документов; готовность к выполнению должностных обязанностей по обеспечению законности и правопорядка, безопасности личности, общества, государства; способность уважать честь и достоинство личности, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина; способность выявлять, пресекать, раскрывать и расследовать преступления и иные правонарушения.

Полагаем, что данное издание пополнит имеющуюся литературу в нашей республике и станет дополнительным источником знаний уголовно-процессуального права обучающихся, практических работников ОВД, а также преподавателей, докторантов, магистрантов и курсантов высших учебных заведений МВД Республики Казахстан.

1. ПОНЯТИЕ, ЗАДАЧИ И ЗНАЧЕНИЕ КАЗАХСТАНСКОГО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Современные качественные изменения уголовного судопроизводства определяют необходимость не только совершенствования законодательства, но и значительного повышения качества и эффективности уголовно-процессуальной деятельности. Это требует от каждого работника правоохранительных органов всестороннего знания тех теоретических вопросов, от разрешения которых непосредственно зависит повышение уровня судебной и следственной работы. К указанному числу, в первую очередь, следует отнести вопросы, связанные со стадиями уголовного процесса, центральное место среди которых занимает стадия досудебного расследования.

Своевременное, основанное на законе досудебное расследование способствует эффективной борьбе с преступностью, укреплению правопорядка, воспитанию граждан в духе неуклонного исполнения законов.

Вместе с тем без достаточных к тому оснований досудебное расследование также как и необоснованное прекращение уголовного дела, являются грубейшим нарушением законности, приносящими большой вред обществу, государству, правам и законным интересам его граждан.

Нередко начало досудебного расследования и принятие к своему производству уголовного дела при отсутствии к тому оснований влечет и другие более серьезные последствия нарушения законности: необоснованное задержание, признание лица подозреваемым, производство обыска, применение иных мер процессуального принуждения (привод, отстранение от должности, наложение ареста на имущество и т. д.) .

Необоснованно начатое досудебное расследование отрицательно сказывается на борьбе с преступностью в целом. Оно приводит к напрасной трате сил, средств и времени органов уголовного преследования, к отвлечению их от раскрытия действительно совершенных тяжких преступлений. Кроме этого, из-за необоснованного начала предварительного расследования граждане без необходимости вызываются в правоохранительные органы и суды, отрываются от работы и различного рода повседневных занятий.

Необоснованное прекращение уголовного дела, а также укрытие заявлений (сообщений) о преступлениях от регистрации подрывают принцип неотвратимости ответственности, создают возможность неустановленным преступникам совершать новые, более тяжкие и жестокие преступления, вовлекать в них других лиц.

Задачи уголовного судопроизводства могут быть успешно осуществлены, а права граждан надежно защищены только при необходимом условии, что каждому факту правонарушения будет дана надлежащая оценка, т.е. установление точного соответствия обстоятельств, составляющих состав

преступления конкретно тому, что имело место в реальной действительности.

Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан представляет собой самостоятельную отрасль казахстанского права, регулирующую деятельность органов суда, прокуратуры, следствия и дознания по досудебному расследованию и судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел.

Уголовный процесс – это регламентированная законом деятельность суда, прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя и других участников уголовного судопроизводства, включающая в себя проверку сообщений о преступлениях, досудебное расследование, судебное рассмотрение и разрешение уголовных дел, исполнение решений суда, которые предназначены для защиты прав и законных интересов потерпевших от преступлений, а также прав и законных интересов, подвергаемых уголовному преследованию лиц, с целью предупреждения незаконного ограничения их прав и свобод в ходе расследования.

Уголовно-процессуальное право имеет свои основные составляющие, неразрывно связано с другими отраслями казахстанского права и своим существованием обеспечивает эффективную реализацию уголовной политики Казахстана.

Казахстанским уголовно-процессуальным законодательством предусмотрен ряд источников уголовно-процессуального права, которыми являются:

1. Конституция Республики Казахстан;
2. Конституционные законы Республики Казахстан;
3. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан;
4. Общеизвестные принципы и нормы международного права.

Кроме этого, составной частью уголовно-процессуального права Республики Казахстан являются нормативные постановления Конституционного Суда и Верховного Суда Республики Казахстан, регулирующие порядок уголовного судопроизводства.

Уголовно-процессуальное право – это самостоятельная отрасль права, имеющая свою систему и структуру, институты и категории, обслуживающие нужды и интересы данной отрасли. Уголовный процесс при этом играет роль составляющего элемента в целостной структуре уголовно-процессуального права. Однако этого уже достаточно, чтобы увидеть, что цели и задачи уголовного процесса взаимосвязаны и генетически обусловлены целями и задачами уголовно-процессуального права. Иными словами, цели и задачи уголовного процесса носят производный характер от целей и задач уголовно-процессуального права .

Система отрасли права – понятие более широкое и включает в себя как составной элемент систему предписаний отрасли права, в данном случае – систему предписаний уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальное право имеет свою систему, заключающуюся в следующих уровнях взаимосвязей:

- между элементами нормы права;
- между нормами, объединенными в правовые институты;
- между институтами отрасли уголовно-процессуального права;
- между уголовно-процессуальным правом и иными смежными отраслями права.

Структура уголовно-процессуального права отражает внешние свойства, система обращена на его содержательную сторону.

Для системы уголовно-процессуального права характерно привлечение категориального аппарата смежных отраслей права. Например, институт гражданского иска оперирует понятиями из области гражданско-правовых отношений. Это явление диффузии в праве носит объективный характер и свидетельствует о целостности национальной правовой системы, где различные элементы последней связаны между собой внутренней логикой, дополняют и обогащают друг друга, сохраняют единство формы и содержания.

Понимание сущности задач носит неоднозначный характер и предполагает различные подходы. Задачи уголовного процесса значительно уже задач собственно уголовного процесса. При этом последние являются составной частью задач соответствующей отрасли права. Поэтому вполне логично, что раскрытие задач уголовного процесса строится на анализе ст. 8 УПК Республики Казахстан. Задачи уголовного процесса должны базироваться на совокупности задач, закрепленных, кроме УПК РК, также в иных источниках права, регламентирующих уголовно-процессуальную деятельность.

С понятием уголовного процесса тесно связано понятие уголовно-процессуального права. Эти понятия значительно отличаются друг от друга. В отличие от уголовного процесса уголовно-процессуальное право, как и другая отрасль права, содержит в себе соответствующие правовые механизмы по регулированию общественных отношений, возникающих при расследовании уголовных правонарушений и судебном рассмотрении уголовных дел.

Предметом уголовно-процессуального права являются:

- сущность и назначение уголовного процесса, принципы его организации и осуществления;
- содержание основных понятий уголовного процесса;
- правовое положение в производстве по уголовным делам суда (судьи), прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя, а также иных участников процесса, на которых распространяется деятельность этих лиц и органов;
- нормы действующего уголовно-процессуального права, регулирующие деятельность по досудебному расследованию, а также рассмотрению и разрешению уголовных дел в суде;

– уголовно-процессуальные правоотношения, возникающие между органом дознания, дознавателем, следователем, прокурором, судом (судьей) и другими участниками уголовного процесса;

– история развития казахстанского уголовно-процессуального законодательства, отдельных его институтов и норм;

– изучение уголовного процесса зарубежных стран.

Основная цель учебной дисциплины уголовно-процессуального права, это ознакомление с достижениями современной науки уголовно-процессуального права, толкованием норм уголовно-процессуального права, порядка их реализации, привить обучающимся практические навыки применения соответствующих норм к конкретным жизненным ситуациям в сфере досудебного расследования, а также судебного рассмотрения и разрешения уголовных дел.

Уголовно-процессуальное право, как учебная дисциплина, соответствует системе уголовно-процессуального законодательства – важнейшей составной части предмета ее изучения, при этом отчетливо разграничивается на общую и особенную части.

В общей части сосредоточены положения, имеющие отношение ко всем его участникам, равно как и ко всем стадиям уголовного процесса. Здесь излагаются исходные положения дисциплины – сущность уголовного процесса, уголовно-процессуального права, науки уголовного процесса; содержание и значение уголовно-процессуального закона; принципы уголовного процесса, его участники, учение о доказательствах, мерах пресечения и др.

Особенная часть дисциплины охватывает, главным образом, вопросы движения уголовного дела применительно к отдельным стадиям процесса, а также особый порядок уголовного судопроизводства по делам в отношении несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера, в отношении отдельных категорий лиц. Предметом этой части дисциплины являются и вопросы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Уголовный процесс представляет собой урегулированную нормами уголовно-процессуального права и облаченную в соответствующие правовые отношения деятельность судьи, прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя и других участвующих в ней лиц, заключающуюся в досудебном расследовании, рассмотрении и разрешении уголовных дел, в раскрытии преступлений, изобличении и справедливом наказании совершивших их лиц. В предотвращении новых преступлений, а также в реабилитации каждого необоснованно подвергнутого уголовному преследованию.

Осуществляемые судом (судьей), прокурором, следователем, органом дознания, дознавателем действия – признание лица подозреваемым, избрание меры пресечения, допросы, осмотры, обыски и т.п. – являются процессуальными действиями, так как они проводятся в установленном

процессуальным законом порядке и облекаются в установленные этим законом процессуальные формы.

Деятельность указанных органов образует основное содержание уголовного процесса. Однако в уголовно-процессуальных действиях в различных формах участвуют все лица, вовлекаемые в сферу уголовного судопроизводства. В одних случаях они сами совершают процессуальные действия в силу предоставленных им прав или возложенных на них обязанностей: возбуждают ходатайства, заявляют отводы, представляют доказательства, обжалуют действия и решения государственных органов и т.п. В других случаях они не выполняют самостоятельных процессуальных действий, а привлекаются к ним: дают показания (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель), участвуют в производстве осмотра (поняты, специалисты и др.). Все эти действия также входят в структуру уголовно-процессуальной деятельности. Таким образом, уголовно-процессуальная деятельность включает в себя систему предусмотренных законом действий, совершаемых как органами государства, так и всеми участвующими в деле лицами.

Производство уголовно-процессуальных действий неразрывно связано с осуществлением участниками процесса своих прав и обязанностей. Например, следователь в силу предоставленных ему законом полномочий признает по согласованию с прокурором, подозреваемым только, то лицо, на виновность которого в совершении преступления указывают собранные по делу доказательства, и избирает в отношении него меру пресечения; суд вызывает в судебное заседание подсудимого, потерпевшего, свидетелей и допрашивает их. В свою очередь лица, на которых распространяется деятельность этих органов, также в силу закона получают определенные права. Так, обвиняемый приобретает ряд прав, используя которые, он защищается от обвинения его в совершении уголовного правонарушения, оспаривает его, приводит доказательства в свою защиту.

Суд, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель, осуществляя свои полномочия, вместе с тем несут и определенные обязанности в отношении лиц, на которых распространяется их деятельность. В частности, следователь обязан довести до сведения подозреваемого сущность подозрения в совершении преступления и выслушать его показания; суд обязан предоставить подсудимому возможность участвовать в проверке каждого доказательства и давать свои объяснения по поводу каждого обстоятельства дела. Участвующие в деле лица, обладая предоставленными им законом правами, в то же время несут и определенные обязанности. Так, подсудимый обязан подчиняться распоряжениям председательствующего в судебном заседании, свидетели обязаны являться по вызову и давать правдивые показания.

Таким образом, между органом дознания, дознавателем, следователем, прокурором и судьей, с одной стороны, и гражданами, на которых распространяется деятельность этих органов – с другой, складываются

определенные отношения. Эти отношения, будучи урегулированными нормами уголовно-процессуального права, приобретают характер уголовно-процессуальных отношений (правоотношений).

Уголовно-процессуальные отношения складываются также между судом, прокурором, следователем, органом дознания, дознавателем, и предприятиями, учреждениями, организациями, в отношении которых правоохранительные органы осуществляют свои полномочия (например, истребуют или проводят выемку необходимых для производства по делу материалов) или которые участвуют в производстве по делу через своих представителей (в частности, представителей гражданского истца и гражданского ответчика).

К уголовно-процессуальным отношениям относятся и регулируемые нормами уголовно-процессуального правоотношения органов дознания, следователя, прокурора и суда (судьи) между собой, например, отношения суда, рассматривающего уголовное дело, и прокурора, поддерживающего государственное обвинение в судебном заседании.

Уголовно-процессуальные отношения – это урегулированные нормами уголовно-процессуального права общественные отношения между субъектами уголовно-процессуальных прав и обязанностей, складывающиеся в ходе уголовного судопроизводства.

Особенностями уголовно-процессуальных отношений являются следующее.

Во-первых, уголовно-процессуальные отношения существуют не иначе как в форме правоотношений, т. е. общественных отношений, урегулированных нормами права. Этим они отличаются от отношений в других отраслях права, которые могут существовать и как правовые, и как неправовые, т.е. фактические.

Во-вторых, уголовно-процессуальные отношения имеют ярко выраженный государственно-властный характер, который проявляется в том, что эти отношения в большинстве случаев складываются независимо от воли вступающих в них субъектов, в силу веления закона. Одним из участников уголовно-процессуальных отношений всегда является компетентный государственный орган или должностное лицо, которые осуществляют регистрацию, расследование, рассмотрение и разрешение уголовного дела (суд, судья, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель). Вне связи каждого субъекта уголовно-процессуальных отношений с государственным органом или должностным лицом невозможны правоотношения и между участниками уголовного судопроизводства.

В-третьих, уголовно-процессуальные отношения находятся в неразрывной связи с отношениями уголовно-правовыми. Нарушая запрет совершать преступления, гражданин ставит себя в определенное отношение с государством как носителем права применить к нему наказание и обязанности сделать это в пределах, установленных законом. Гражданин же обязан подчиниться такому наказанию, но он имеет право требовать, чтобы

оно не превышало установленного законом предела и соответствовало бы содеянному им. Это уголовно-правовое отношение конкретизируется, уточняется в ходе уголовного судопроизводства (т.е. по мере возникновения и развития уголовно-процессуальных отношений), получая свое окончательное оформление во вступившем в законную силу приговоре.

В-четвертых, уголовно-процессуальные отношения органически связаны с уголовно-процессуальной деятельностью, в сфере которой они возникают, изменяются и прекращаются. Весь уголовный процесс – это неразрывная цепь возникающих, развивающихся и прекращающихся уголовно-процессуальных действий и соответствующих правоотношений в их взаимосвязи и взаимопроникновении. Уголовно-процессуальные действия влекут возникновение уголовно-процессуальных отношений, которые, в свою очередь, порождают новые действия, а эти новые действия – новые правоотношения и т.п.

В-пятых, уголовно-процессуальные отношения имеют особый круг субъектов. Взаимные права и обязанности связывают органы государства с участвующими в уголовном процессе лицами, государственные органы между собой, а также участвующих в деле лиц между собой при обязательной связи каждого из них с компетентным органом государства.

Поэтому уголовный процесс помимо уголовно-процессуальной деятельности включает и правовые отношения суда (судьи), прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя с гражданами, предприятиями, учреждениями, организациями, а также правовые отношения между самими государственными органами при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел.

При таком понимании уголовного процесса оба его компонента – уголовно-процессуальная деятельность и уголовно-процессуальные правоотношения – предстают в тесной органической взаимосвязи. Это связь содержания и формы: уголовно-процессуальные отношения представляют собой правовую форму деятельности суда (судьи), прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя, а также граждан, предприятий, учреждений и организаций, а сама эта деятельность есть содержание уголовно-процессуальных отношений.

Связь этих двух компонентов уголовного процесса выражается в следующем. Каждое действие суда (судьи), прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя либо порождает процессуальное отношение, являясь для него юридическим фактом (например, признание лица подозреваемым), либо представляет собой выполнение органом дознания, следователем, прокурором и судом своей обязанности или осуществление ими своего права в рамках уже возникшего, существующего процессуального отношения (допрос подозреваемого, избрание меры пресечения, допрос подсудимого в судебном заседании и т.д.)

Сказанное относится и к действиям граждан, предприятий, учреждений и организаций, участвующих в уголовном процессе: их действия или

порождают соответствующие процессуальные отношения (например, принесение кассационной жалобы на приговор), или являются средством осуществления своих прав и выполнения своих обязанностей в уже возникшем процессуальном отношении (подача подозреваемым ходатайства о вызове свидетеля, дача свидетелем показаний).

Назначение уголовного судопроизводства в соответствии с уголовно-процессуальным законом двуедино.

Во-первых, оно проявляется в защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Такая защита осуществляется путем:

а) изобличения лица, совершившего преступление, привлечения его к уголовной ответственности и применения к нему наказания;

б) восстановления личных и имущественных прав потерпевшего.

Во-вторых, назначением уголовного судопроизводства является защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. Если лицо подвергнуто необоснованному уголовному преследованию, осуществляющие это преследование должностные лица обязаны отказаться от него, освободить лицо от уголовной ответственности и принять меры к его реабилитации. Поэтому уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Уголовный процесс иначе называют уголовным судопроизводством. Буквально понятие «судопроизводство» означает производство в суде. Вместе с тем данным термином подчеркивается особое значение судебных стадий в общей системе уголовного процесса.

Понятие уголовного процесса тесно связано с термином «правосудие», под которым понимается особый вид государственной деятельности, осуществляемой только судом (судьей) путем рассмотрения и разрешения в установленном законом порядке в судебных заседаниях конституционных, гражданских, административных и уголовных дел. Осуществление правосудия по уголовным делам является составной частью уголовного процесса, а правосудие по иным делам лежит вне его рамок. Процессуальная деятельность органов дознания, следствия, прокуратуры не является правосудием, так как правосудие по уголовному делу осуществляется только судом. Однако деятельность этих органов является составной частью уголовного процесса, она связана с деятельностью суда, создает ему необходимые условия для осуществления задач правосудия.

Рассмотрим задачи уголовного процесса как вида деятельности путем анализа положений ч. 1. ст. 8 УПК РК. В качестве задач можно выделить:

– пресечение, беспристрастное, быстрое и полное раскрытие, расследование уголовных правонарушений;

– изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших;

– справедливое судебное разбирательство и правильное применение уголовного закона;

– защита лиц, общества и государства от уголовных правонарушений.

Эти задачи носят общий характер и адресованы в первую очередь к органам и уполномоченным лицам, осуществляющим уголовный процесс.

Уголовно-процессуальное право, как и любая отрасль права, тесно связано с другими отраслями, такими, как уголовное, административное, гражданское, уголовно-исполнительное и т.д.

Уголовно-процессуальное и уголовное право. Связь между этими отраслями права обусловлена, в первую очередь, тем, что и уголовно-процессуальное, и уголовное право регулируют хотя и различные общественные отношения, но относящиеся к одной сфере – сфере борьбы с преступностью. Поэтому уголовно-процессуальное и уголовное право дополняют, взаимообогащают друг друга в решении смежных проблем, возникающих при реализации уголовной политики государства. Так, в комплексном изучении представителями обеих отраслей знания нуждаются такие категории, как «следы и орудия совершения преступления», «последствия преступления» и т.п. Исследование предмета доказывания предполагает уяснение и использование таких понятий, выработанных наукой уголовного права, как преступление, состав преступления, вина, мотивы, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, и т.п.

Уголовно-процессуальное право и криминалистика. Криминалистика – это наука о закономерностях механизма преступления, возникновения информации о преступлении и его участниках, собирания, исследования, оценки и использования доказательств и основанных на познании этих закономерностей специальных средств и методов судебного исследования и предотвращения преступлений. Связь этих уголовно-процессуального права с данной наукой выражается в следующем.

Во-первых, и криминалистические способы и методы раскрытия преступлений, и уголовно-процессуальный порядок судопроизводства имеют в конечном счете общую задачу – предупреждение и противодействие преступности.

Во-вторых, технические, тактические и методические средства криминалистики разработаны в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства и в своем практическом применении неотделимы от применения норм уголовно-процессуального закона.

В-третьих, уголовно-процессуальное право, в свою очередь, не только опирается на достижения криминалистики, но и определяет пределы и характер их применения, причем некоторым криминалистическим приемам и средствам оно придает значение правовых требований. Например, предъявление для опознания, проверка показаний на месте, следственный эксперимент до того, как получить закрепление в уголовно-процессуальном

законодательстве в качестве самостоятельных следственных действий, использовались как тактические приемы при производстве допроса и осмотра.

Вместе с тем, уголовный процессуальное право и криминалистика – это самостоятельные учебные дисциплины, которые не могут взаимно поглотить друг друга. В предмет уголовно-процессуального права входит изучение норм права, соблюдение которых в ходе расследования обязательно. Но как бы, не велико было значение непосредственного правового закрепления криминалистических способов и методов, в криминалистике сохраняются, и будут сохраняться положения не обязательного, а рекомендательного характера, целесообразность применения которых определяется в каждом конкретном случае органами дознания, следствия, прокуратуры и суда.

Следует отметить также, что достижения криминалистики используются не только в сфере уголовного судопроизводства, но и в гражданском процессе и в других отраслях науки (истории, искусствоведении и т.п.).

Уголовный процесс и криминология. Криминология – наука, изучающая преступность, ее причины, условия, структуру, динамику, личность преступника, разрабатывающая систему мер, направленных на предупреждение преступности. Криминология неразрывно связана с теорией и практикой уголовного процесса. Это находит свое выражение, с одной стороны, в требовании уголовно-процессуального закона выявлять по каждому конкретному делу причины совершения преступления и условия, способствующие его совершению, принимать меры к их устранению, всесторонне и объективно изучать личность подозреваемого. С другой стороны, соответствующие данные уголовного судопроизводства используются криминологической наукой в целях разработки наиболее эффективных мер предупреждения преступности.

Таким образом, уголовно-процессуальное право Республики Казахстан представляет собой самостоятельную отрасль казахстанского права, регулирующую деятельность органов суда, прокуратуры, следствия и дознания по досудебному расследованию и судебному рассмотрению и разрешению уголовных дел.

В свою очередь, уголовный процесс – это регламентированная законом деятельность суда, прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя и других участников уголовного судопроизводства, включающая в себя проверку сообщений о преступлениях, досудебное расследование, судебное рассмотрение и разрешение уголовных дел, исполнение решений суда, которые предназначены для защиты прав и законных интересов потерпевших от преступлений, а также прав и законных интересов, подвергаемых уголовному преследованию лиц, с целью предупреждения незаконного ограничения их прав и свобод в ходе расследования.

Уголовно-процессуальное право имеет свои основные составляющие, неразрывно связано с другими отраслями казахстанского права и своим

существованием обеспечивает эффективную реализацию уголовной политики Казахстана.

Уголовно-процессуальное законодательство – это весь комплекс нормативных актов, регулирующих уголовное судопроизводство. Важнейшим из этих нормативных актов является закон. Положение, согласно которому порядок производства по уголовным делам определяется лишь законом, т. е. актом высшего органа государства, подчеркивает особый подход к режиму законности в сфере уголовно-процессуальных отношений, затрагивающих существенные интересы как общества в целом, так и конкретных его личностей. Тот факт, что уголовное судопроизводство не регулируется ведомственными нормативными актами, свидетельствует о важности интересов, защищаемых уголовно-процессуальными законами, связанности правосудия по уголовным делам волей законодателя, при которой судебная власть получает возможность охранять права граждан от субъективного усмотрения политиков и чиновников.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РК являются составной частью законодательства РК, регулирующего уголовное судопроизводство. Если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные УПК, то применяются правила международного договора.

К источникам уголовно-процессуального права следует отнести предписания международного права в сфере прав человека, а также международные договоры, которые являются составной частью ее системы.

Всеобщая Декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 года сессией Генеральной Ассамблеи ООН, содержит нормы, устанавливающие право человека на неприкосновенность (ст. 3), равенство перед законом (ст. 7), свободу от произвольного ареста и задержания (ст. 9), гласность и обоснованность предъявленного уголовного обвинения (ст. 10), презумпцию невиновности (ст. 11), неприкосновенность жилища, тайну корреспонденции (ст. 12).

Международный пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 года, дополняет указанную Декларацию, провозглашая право каждого человека на правовую защиту (ст. 2); право арестованного или задержанного на судебную проверку обоснованности ареста, задержания, а также право на компенсацию в случае незаконного ареста (ст. 9); право на гуманное обращение и уважение достоинства в случае лишения свободы, а также право на раздельное содержание под стражей обвиняемых и осужденных, совершеннолетних и несовершеннолетних (ст. 10); право не быть принужденным к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным, право на подачу жалобы для пересмотра дела вышестоящей судебной инстанцией (ст. 14) и т.д.

Кроме этого, к международным актам, определяющим процедуру уголовно-процессуальной деятельности, относятся: Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года;

Минимальные стандартные правила обращения с заключенными, принятые конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями 30 августа 1955 года; Конвенция против пыток и других жестоких бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, принятая Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 39/46 19 декабря 1984 года; Меры, гарантирующие защиту тех, кто приговорен к смертной казни 1984 года; Основные принципы независимости судебных органов 1985 года; Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания от 26 ноября 1987 года; Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, утвержденный Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 43/173 9 декабря 1988 года; Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, принятая Резолюцией 1989/57 Экономического и Социального Совета ООН 24 мая 1989 года; Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека 1995 года и др.

К источникам уголовно-процессуального права можно отнести:

- 1) обычное право, представленное доктриной мусульманского и христианского права и различными правовыми обычаями;
- 2) судебные прецеденты – решения принятые при вынесении приговоров по другим ранее рассмотренным уголовным делам;
- 3) современное национальное право, составляющими которого являются:
 - Конституция РК;
 - Конституционные законы;
 - Уголовно-процессуальный кодекс РК;
 - международные договоры, ратифицированные РК;
 - нормативные постановления Конституционного Суда по вопросам уголовного судопроизводства;
 - нормативные постановления Верховного Суда РК.

Исходя из этого, можно установить ряд особенностей казахстанского уголовно-процессуального права:

1. Согласно ст.1 УПК РК, правовыми источниками отраслевого уголовного судопроизводства не могут быть признаны обычное право и судебный прецедент.
2. Охватываются не все необходимые источники, в частности подзаконные нормативные акты (Приказы Генерального прокурора и т.д.);
3. Данная отрасль права основана на конституционных положениях об источниках права .

Итак, источниками уголовно-процессуального права являются соответствующие нормативные акты, регламентирующие деятельность органов дознания, следствия, прокуратуры и суда по досудебному расследованию, судебному рассмотрению и разрешению дел об уголовных

правонарушениях и отношения, возникающие в ходе этой деятельности между отдельными органами государства, между органами государства и гражданами, а также организациями, участвующими в производстве по уголовным делам.

Виды источников уголовно-процессуального права:

- законы;
- подзаконные акты.

Уголовно-процессуальный закон – это нормативный акт высшего органа государственной власти, регулирующий порядок расследования, разбирательства и разрешения уголовных дел, компетенцию государственных органов и должностных лиц, их осуществляющих, правовое положение участвующих в уголовном деле граждан и организаций.

Уголовно-процессуальный закон – это форма выражения норм уголовно-процессуального права. Уголовно-процессуальное право как самостоятельная отрасль права представляет собой систему правовых норм, регулирующих деятельность.

Разрешение основных вопросов уголовного процесса законодательным путем имеет свои преимущества. Согласно принципу главенства закона в системе соподчиненных друг другу нормативных актов установленная законом уголовно-процессуальная форма уже не может быть изменена подзаконными нормативными актами или актами меньшей значимости. Уголовно-процессуальный закон не может быть изменен подзаконными нормативными актами, которые издаются в развитие норм уголовно-процессуального закона и в целях повышения его эффективности .

Нормы уголовно-процессуального права(уголовно-процессуальные нормы) – это установленные государством и обеспечиваемые его принудительной силой правила поведения участников уголовно-процессуальных отношений, направленные на эффективное осуществление уголовного судопроизводства.

Уголовно-процессуальные нормы устанавливаются уголовно-процессуальным законом, реализуются через посредство уголовно-процессуальных отношений. Уголовно-процессуальный закон воплощает в свои нормы исторически сложившийся положительный опыт деятельности по досудебному расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел.

В законе сформулированы назначение и принципы уголовного судопроизводства, отражено содержание и целевое назначение его отдельных стадий; регламентированы права и обязанности всех участников уголовно-процессуальной деятельности, условия возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Следовательно, уголовно-процессуальное право, выраженное в уголовно-процессуальных законах, – это нормы процессуального характера, они определяют порядок расследования и порядок разбирательства уголовных дел в суде. Целесообразно размещенные в структуре узаконенной уголовно-процессуальной процедуры, нормативно-

правовые средства, взаимодействуя друг с другом, определяют содержание уголовного процесса .

подавляющее большинство уголовно-процессуальных норм сосредоточено в уголовно-процессуальном законе. Назначение уголовно-процессуального закона как основного источника уголовно-процессуального права состоит в том, что он наделяет юридической силой нормы, которые вследствие этого становятся общеобязательными для субъектов, вовлеченных в сферу уголовного процесса. Таким образом, между уголовно-процессуальным правом и уголовно-процессуальным законом существует тесная взаимосвязь и раздельное функционирование каждого из них невозможно.

В регулировании уголовно-процессуальных отношений определенная роль принадлежит постановлениям Пленума Верховного Суда РК и приказам Генерального прокурора РК. Основаниями для таких актов являются обнаруженные при изучении следственной и судебной практики недостатки в деятельности следователей и судей по применению уголовно-процессуального закона. Недостатки могут быть вызваны неясным и сложным содержанием закона, отсутствием единообразия в его толковании. Разъяснение Пленумом содержания уголовно-процессуальных норм в целях достижения единообразия в практике его применения и дача на этой основе обязательных указаний не могут рассматриваться как правотворчество, а постановления Пленума и приказы Генерального прокурора как источники уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальные нормы, как и иные правовые нормы, имеют определенную структуру:

- 1) гипотезу, указывающую те обстоятельства, при наличии которых данная процессуальная норма подлежит применению;
- 2) диспозицию, формулирующую содержащееся в процессуальной норме предписание – само правило поведения;
- 3) санкцию – те отрицательные последствия, которые наступают при неисполнении данной нормы.

Особенность уголовно-процессуальной нормы заключается в том, что:

- одна статья может не содержать всех трех элементов;
- элемент может логически вытекать из существа уголовно-процессуального права либо отдельного института;
- элемент может содержаться в другой норме.

В уголовно-процессуальном праве встречаются нормы, все элементы которых выражены в одной статье закона (например, ст. 71 УПК «Потерпевший»), а также нормы, элементы которых выражены в нескольких статьях закона (ст.ст.66, 68, 70 УПК). Может быть и так, что в одной статье закона выражена такая общая норма, которая конкретизируется в нескольких менее общих, более конкретных нормах, содержащихся в нескольких статьях закона (например, положения ст. 14 УПК конкретизируются в ст.ст. 128–135, 147–151 УПК).

Основными видами уголовно-процессуальных норм являются, в зависимости от степени категоричности заложенных в них предписаний:

1. Нормы, запрещающие определенное действие. Категоричность законоположения однозначна, никакой альтернативы нет и быть не может. К примеру, никто из участвующих в уголовном процессе лиц не может подвергаться насилию, жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению (ст.14 УПК РК).

2. Нормы, предписывающие определенный способ действий. Их значение заключается в создании процессуально-правовых условий для точного и неукоснительного выполнения положений закона, в случае нарушения предусматривается восстановление этого права (обязательное участие защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних п.2 ч.1 ст.67 УПК РК).

3. Нормы, предписывающие определенные действия в зависимости от установления тех или иных обстоятельств дела. Они связаны с принятием конкретного решения при наличии к тому оснований. К примеру, задержание производится при наличии хотя бы одного из оснований, предусмотренных ч. 2 ст.128 УПК РК.

4. Нормы, устанавливающие определенное поведение в зависимости от наличия согласия (несогласия) другого участника правоотношения. Например, обвиняемый, подозреваемый вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника (ч. 1 ст. 69 УПК РК).

5. Нормы, представляющие возможность определенного действия по усмотрению управомоченного лица. К примеру, в соответствии с ч. 6 ст. 409 УПК РК, судья обязан разъяснить сторонам возможность примирения и прекращения дела по делу частного обвинения до начала судебного разбирательства. Если примирение между сторонами не достигнуто, то судья назначает судебное разбирательство по делу.

6. Технические нормы. Определяют правила производства процессуального действия (допрос, опознание и т.д.)

В свою очередь по степени определенности условий применения их можно подразделить на три вида норм:

1) безусловно определенные – процессуальное условие неоспоримо для выполнения того или иного действия. Например, в течение 72 часов с момента задержания подозреваемому должна быть избрана мера пресечения в виде содержания под стражей или он подлежит освобождению (ч.2 ст.136 УПК РК);

2) относительно-определенные – условия выполнения предписаний зависят от воли управомоченного лица. К примеру, при обнаружении существенных нарушений закона судья назначает предварительное слушание по уголовному делу. Если нарушения все же имеются, но судья их не выявил, то предварительное слушание не проводится.

3) безусловно-определенные – выполнение действия зависит от произвольного осуществления участником своих прав. Например, признав

необходимым назначением экспертизы, следователь выносит об этом соответствующее постановление.

Особенностью уголовно-процессуальной нормы является то, что она всегда (прямо или косвенно) содержит в себе правило поведения участников уголовного процесса. От норм других отраслей права уголовно-процессуальную норму отличает комплекс специфических признаков:

Первый признак. Отсутствие в уголовно-процессуальном праве норм, санкционированных государством, но наличие только установленных им норм. Санкционирование предполагает существование правоотношений до их юридического закрепления. Нельзя признать в качестве уголовно-процессуальных правоотношений такие, которые имели место за пределами конкретного уголовного дела или до начала досудебного расследования.

Второй признак. Содержание в уголовно-процессуальных нормах предписаний общего характера, рассчитанных на их многократную повторяемость в уголовном процессе. Нормы УПК РК, регламентирующие процессуальный порядок производства допроса, обыска, выемки могут применяться неоднократно в ходе расследования одного уголовного дела.

Третий признак. Обязательность правил поведения участников уголовно-процессуальных отношений. В основном действуют в отношении конкретного участника: свидетеля, подозреваемого, обвиняемого и т.д.

Четвертый признак. Свойство факультативности, присущее отдельным нормам. Возможность право выбора тех или иных процессуальных действий или решений. К примеру, полномочия следователя по избранию той или иной меры пресечения.

Пятый признак. Обеспечение обязательного соблюдения правил поведения участниками уголовного процесса посредством убеждения либо принуждения. Применение принуждения обеспечивается производством задержания, привода, содержания под стражей, залога и т.д.

Шестой признак. Двуетельный правообязывающий характер уголовно-процессуальной нормы:

- а) наделение каждого участника правами и обязанностями;
- б) права одного участника отношений корреспондируют с обязанностями другого участника. К примеру, невыполнение свидетелем обязанности по явке в органы уголовного преследования, дает право следователю применить привод.

Исходя из изложенного, необходимо отметить, что уголовно-процессуальные нормы имеют ряд характерных признаков, отличающих их от других правовых норм. Данные нормы характерны исключительно для уголовно-процессуального закона.

2. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

1. Понятие, сущность и значение принципов уголовного процесса

С точки зрения законодателя принципы - это фундаментальные начала уголовного процесса, определяющие систему и содержание его стадий, институтов и норм, обеспечивающих общие условия реализации прав и обязанностей участников уголовного процесса и решение стоящих перед ними задач (ч.1 ст. 8 УПК РК).

Как утверждает Л.Т. Ульянова, принципы - это руководящие идеи, которые определяют построение уголовного процесса. Они должны отвечать ряду признаков:

- принципами могут быть не любые, произвольно выбранные взгляды на форму и методы судопроизводства, а лишь те, которые соответствуют социально-экономическим условиям развития общества;

- задачи уголовного процесса могут быть реализованы в условиях организации расследования и рассмотрения уголовных дел на демократических началах;

- принципами процесса являются руководящие идеи, нашедшие закрепление в нормах права. Последнее обстоятельство придает принципам обязательность, определенность и гарантированность.

Это признаки не исчерпывают понимание сущности принципов. Они могут быть дополнены следующими признаками:

- принципы носят первичный характер и не выводятся из других положений. Они сами в свою очередь порождают иные, более конкретные, правила и условия;

- все принципы в совокупности создают свою собственную систему, где у каждого принципа есть свое место, свое уникальное содержание;

- каждый из принципов - продукт общественных отношений, результат проб и ошибок в сфере правоприменительной практики;

- признак системности принципов обуславливает их взаимосвязь и отсутствие взаимоисключающих противоречий, внутреннюю их согласованность и гармонию, единую направленность на достижение и решение целей и задач уголовного процесса;

- как всякая система, принципы поддаются классификации по различным основаниям;

- принципы не делятся по основанию своей значимости и степени влияния на характер и форму уголовно-процессуальных отношений на более сильные или менее сильные (значимые). Данное обстоятельство является следствием признания всех принципов уголовного процесса как равновеликих.

К положениям, относимым к понятию «принципы уголовного процесса» предъявляются следующие требования:

- 1) интересующие нас положения должны определять в организации и деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры и суда главные,

исходные моменты, из которых, в свою очередь, следуют положения более частного характера;

2) в самих принципах не должны формулироваться все стороны дозволенного или обязательного поведения людей и все элементы правовой нормы (гипотеза, диспозиция, санкция);

3) основополагающие идеи не могут носить произвольный характер и, соответственно, наполняться произвольным содержанием, так как эти идеи объективно обусловлены закономерностями и внутренней логикой уголовно-процессуального права;

4) положения, возводимые в принцип, должны в равной мере сочетать объективное и субъективное начала (объективное содержание, субъективная форма юридического выражения);

5) сущность принципиальных положений должна отличаться устойчивостью, постоянством (отменяются нормы права, происходит смена законодательства, а принципы сохраняются и находят свое новое воплощение в модернизированном законодательстве);

б) принципы должны носить властный, императивный характер;

7) в системе уголовно-процессуального права, в силу своей первичности, должны занимать главенствующее положение;

8) они должны носить нормативный характер и сопровождаться обеспечительными нормами, то есть гарантиями.

Изложенное выше позволяет сформулировать понятие уголовно-процессуального принципа.

Принципы уголовного процесса - это обусловленные общественным и государственным строем и закрепленные действующим законодательством основные, исходные положения, определяющие сущность организации и деятельности государственных органов по регистрации, досудебному расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел по существу, а также положения, направляющие уголовно-процессуальную деятельность на достижение целей и решение задач, поставленных государством перед уголовным судопроизводством.

Значение принципов уголовного судопроизводства, согласно положениям ст.9 УПК РК состоит в том, что их нарушение в зависимости от характера и существенности влечет признание процессуального действия или решения незаконным, отмену вынесенных в ходе такого производства решений либо признание собранных при этом материалов, не имеющими силы доказательств или состоявшегося производства по делу недействительным.

Расширительное толкование приведенного выше положения УПК РК заключается в признании за принципами следующих значений:

- в системе уголовно-процессуального права принципы занимают центральное, ведущее место;

- они являются первичными, исходными нормами, тесно и гармонично связанными между собой;

- как правило, принципы формируются как правовые предписания и носят нормативный характер;

- они служат ключом к пониманию социального назначения уголовного процесса, его природы и системы;

- принципы определяют основные направления, перспективы развития процессуального права;

- они выступают в качестве главного критерия при определении обоснованности предложений, связанных с изменением и дополнением действующего законодательства;

- принципы выполняют роль социальных ориентиров в правотворческой деятельности;

- принципы способствуют правильному, единообразному толкованию, пониманию и применению процессуальных норм.

2. Система принципов уголовного судопроизводства

Придание совокупности принципов системного характера - объективный результат осмысления их места, роли и значения в конструировании форм (процедур) правоотношений, возникающих в процессе производства по уголовному делу. Этимологически термин «система» происходит от греческого слова «systema» и означает «целое, составленное из частей; соединение». Одно из лексических объяснений термина «система» состоит в его понимании как совокупности взаимосвязанных элементов (предметов, явлений, взглядов, принципов, знаний и т.д.), представляющих собой целостное образование, единство.

К пониманию сущности уголовно-процессуальных принципов как системному образованию могут быть предприняты разные подходы. Эти подходы могут быть основаны как на внешних, так и внутренних признаках самих принципов.

Внешние признаки системности уголовно-процессуальных признаков отражены в способе их закрепления в источниках права. Так, первоисточником уголовно-процессуальных принципов являются положения Конституции РК, где в ст.77 указаны десять судопроизводственных принципов, которыми судья должен руководствоваться при применении закона. При этом имеет значение то обстоятельство, что нормы Конституции РК - это не произвольная, а систематизированная совокупность. Стало быть, и принципы подчинены соответствующей системе структурного, логического и содержательного характера. Далее, положения УПК РК не должны противоречить духу и букве Конституции РК. Должны соответствовать ей.

Если учесть, что Уголовно-процессуальный кодекс РК - это тоже система норм, то принципы, являясь составной частью этого Кодекса, автоматически приобретают признак системности.

Внутренние признаки системности находят свое отражение в последовательности расположения норм, регламентирующих принципы, в главе 2 УПК РК, которая называется: «Задачи и принципы уголовного процесса»; конструкции норм, посвященных каждому принципу отдельно;

сопровождении каждого принципа специфическими гарантиями, являющимися действенными правовыми средствами обеспечения соблюдения принципов участниками процесса».

Таким образом, принципы уголовного процесса - это прежде всего система взаимосвязанных элементов. Сущность и место этих элементов с большой долей вероятности определяются на основе системообразующих факторов.

В качестве системообразующих факторов применительно к принципам уголовного процесса выступают:

- 1) связанность принципов общностью целей и задач;
- 2) отсутствие внутренних противоречий;
- 3) единство объективного и субъективного начал;
- 4) взаимная обусловленность и свойство одновременно влиять как автономно, так и в совокупности на характер правоотношений;
- 5) ориентирование принципов на реализацию назначения, достижение целей и решение задач уголовного судопроизводства;
- б) равная значимость всех принципов.

Условно принципы подразделяются на отдельные группы. Одна из попыток группировать принципы принадлежит известному процессуалисту советского периода развития права М.Л. Якубу.

Так, по отношению к процессуальной форме он полагал, что принципы могут быть подразделены на три группы:

- 1) представляющие собой требования, относящиеся к порядку судопроизводства, его формам;
- 2) сочетающие требования, относящиеся к порядку судопроизводства, его формам, и требования, относящиеся непосредственно к следственной и судебной деятельности;
- 3) представляющие собой требования, относящиеся непосредственно к следственной и судебной деятельности, к ее содержанию.

В последние 10-15 лет в литературе имеют место попытки группировать принципы на конституционный и иной уровни. Он основан на источниках этих принципов. Так, например, В.П. Божьев полагает, что все принципы в уголовном процессе должны быть отнесены к конституционным. В частности, он пишет: «В общем виде конституционные принципы уголовного процесса можно рассматривать как закрепленные в Конституции Российской Федерации основополагающие правовые идеи, определяющие построение всего уголовного процесса, его сущность, характер и демократизм. Они составляют базу, фундамент всего уголовного процесса».

Сходное мнение высказывает О.В. Качалова, которая пишет: «Большинство принципов уголовного судопроизводства закреплены Конституцией РФ: презумпция невиновности (ст.49), осуществление правосудия только судом (ст.118), состязательность (ст.122).

Вышеуказанные положения находят свое отражение и в уголовно-процессуальном законодательстве. В данном случае отраслевые нормы

дублируют конституционные нормы, конкретизируя их содержание применительно к уголовно-процессуальному законодательству, детализируя их и устанавливая механизм реализации этих норм.

Часть принципов уголовного судопроизводства закреплена непосредственно в уголовно-процессуальном законодательстве. Эти принципы, определяющие специфические черты уголовно-процессуальной деятельности: оценка доказательств по внутреннему убеждению, публичность».

Спорным является отнесение принципов к конституционным на том основании, что они заимствованы из Конституции РФ или Конституции РК (по сути, в рассматриваемой части законодательство РФ и РК имеет много сходных положений). В Конституции любой страны содержатся не только принципы (например, ст.77 РК содержит десять принципов, которыми должен руководствоваться суд при отравлении правосудия), а в первую очередь - положения, определяющие основы общественного строя, форму правления и территориального устройства, основы организации центральных и местных органов власти и т.д. Нельзя согласиться с тем, что конституция представляет собой свод принципов. Применительно к конституционным положениям, развитым и закрепленным в УПК, необходимо говорить о том, что, во-первых, таким способом обеспечивается соответствие отраслевого права конституции; во-вторых, применен способ правовой интерпретации, состоящей в приспособлении конституционных положений к нуждам уголовно-процессуального права. Так, например, в п.2 ст.13 КРК закреплено следующее положение: «Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод». Данное право в ст.26 УПК РК представлено в качестве самостоятельного принципа: «Обеспечение подозреваемому, обвиняемому права на защиту». И подобных примеров можно привести по большинству принципов УПК РК, в основу которых приняты положения КРК.

Система принципов уголовного процесса регламентируется в положениях главы 2 УПК РК (ст. ст. 10-31) и включает в себя 22 самостоятельных принципа.

2. Система принципов уголовного судопроизводства.

Каждый принцип сопровождается гарантиями, выполнение которых обеспечивает соблюдение принципа.

Принцип законности (ст.10 УПК РК) - означает неукоснительное исполнение законов и соответствующих им правовых актов всеми органами и должностными лицами, уполномоченными осуществлять уголовный процесс, иными лицами, участвующими в уголовном процессе.

Гарантии соблюдение принципа законности:

1) запрет судам применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина (ч.2 ст.10 УПК РК). Данный запрет предполагает обязанность суда приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании такого акта неконституционным;

2) недопустимость нарушения судом, органами уголовного преследования закона при производстве по уголовным делам (ч.3 ст.10 УПК РК). Эта гарантия означает, что в случае нарушения наступают последствия в виде: а) ответственности лиц, допустивших нарушение; б) признания недействительными незаконных актов и их отмены;

3) применение при производстве по делу коллизионных норм, которые соответствуют принципам уголовного процесса (ч.4 ст.10 УПК РК). Коллизия означает, что нормы, подлежащие применению, противоречат друг другу. Такое противоречие принято называть столкновением норм. Из двух противоречащих друг другу норм применяется та, которая не противоречит принципам уголовного процесса.

Влияние принципа на сферу уголовно-процессуальных отношений носит двойственный характер. С одной стороны - деятельность уполномоченных органов оберегается силою закона в виде запрета вмешиваться в их процессуальную деятельность, угрозы наступления правовой ответственности в случаях неповиновения законным требованиям органов и лиц, осуществляющих процесс. С другой стороны - закон предусматривает гарантии защиты граждан от незаконного воздействия органов и лиц, осуществляющих процесс, в виде права на обжалование их незаконных решений и действий в суд либо в вышестоящий орган.

Современные научные изыскания в области теории уголовно-процессуального права характеризуются тем, что законность не признается как принцип, а рассматривается как правовой режим, в рамках которого должно осуществляться производство по уголовному делу. На самом деле, невозможно нарушить принцип законности, не нарушая одновременно какие-либо иные принципы уголовного процесса. И наоборот, нарушение любого иного принципа в любом случае означает одновременное нарушение законности. В таком контексте законность теряет признаки самостоятельного принципа. Вместе с тем, его понимание как правового режима значительно повышает его роль в уголовном процессе.

Принцип осуществления правосудия только судом (ст.11 УПК РК) означает осуществляемую судом в пределах его компетенции деятельность по рассмотрению и разрешению уголовных дел при точном и неуклонном соблюдении требований закона и установленного им порядка, обеспечивающего законность, обоснованность и справедливость судебных решений.

Гарантии соблюдения принципа осуществления правосудия только судом:

1) наступление уголовной ответственности в случаях присвоения кем бы то ни было полномочий суда (ч. 1 ст. 11 УПК РК);

2) признание лица виновным в совершении уголовно наказуемого деяния, а также применение к нему наказания не иначе как по приговору суда в соответствии с законом (ч.2 ст.11 УПК РК);

3) определение законом и запрет на произвольное изменение компетенции суда, пределов его юрисдикции, порядка осуществления им уголовного судопроизводства (ч.3 ст.11 УПК РК);

4) запрет на учреждение чрезвычайных или специальных судов под каким бы то ни было названием для рассмотрения уголовных дел (ч.3 ст. 11 УПК РК);

5) лишение юридической силы и запрет на исполнение приговоров и других решений чрезвычайных и иных незаконно учрежденных судов (ч.3 ст. 11 УПК РК);

б) признание незаконными и отмена приговора и других решений суда в случаях их вынесения судом по делу ему неподсудному (ч.4 ст.11 УПК РК);

7) проверка и пересмотр приговора и других решений суда только соответствующими судами и в предусмотренном законом порядке (ч.5 ст.11 УПК РК).

В основе рассматриваемого принципа лежат определенные положения КРК. Так, в п.п.3) п.3 ст.77 КРК устанавливается, что «никому не может быть без его согласия изменена подсудность, предусмотренная для него законом»; в п.1 ст.75 КРК указывается, что правосудие «в Республике Казахстан осуществляется только судом»; в п.4 ст.75 КРК закреплено, что учреждение «специальных и чрезвычайных судов под каким-либо названием не допускается».

Принцип судебной защиты прав и свобод человека и гражданина (ст. 12 УПК РК) означает предоставление любому участнику уголовного процесса во всех стадиях производства по делу как в досудебном, так и в судебном производстве, права на судебную защиту своих прав и свобод вне зависимости от наличия или отсутствия казахстанского, или любого иного гражданства.

Гарантии соблюдения принципа судебной защиты прав и свобод человека и гражданина:

1) каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод (ч.1 ст.12 УПК РК);

2) неизменность подсудности, предусмотренной законом, за исключением случаев согласия лица на изменение подсудности (ч.2 ст. 12 УПК РК);

3) обеспечение государством каждому доступа к правосудию и компенсации причиненного ущерба в случаях и порядке, установленных законом (ч.3 ст.12 УПК РК).

Основные черты принципа судебной защиты прав и свобод человека и гражданина состоят в следующем:

1) придание деятельности управомоченных органов официального характера, который пронизывает все институты уголовно-процессуального права;

2) влияние рассматриваемого принципа в условиях несвязанности уполномоченных органов и лиц при принятии процессуальных решений.

Например, суд при оценке доказательств руководствуется законом и совестью, а также полагается на свое внутреннее убеждение. Это означает, что мнения следователя, дознавателя и прокурора не являются довлеющими и не оказывают на судью связывающего воздействия;

3) обязанность управомоченных органов выполнять возложенные на них функции (обязанности), не ожидая требований или просьб со стороны;

4) право суда совершать то или иное действие. Например, согласно ст.342 УПК РК во время судебного разбирательства суд вправе избрать, изменить или продлить меру пресечения в отношении подсудимого;

5) сочетание в данном принципе интересов государства и личности.

Гарантия в виде неизменности подсудности означает:

- возможность передачи дела из одного суда в другой лишь до начала его рассмотрения в судебном заседании (ч.1 ст.317 УПК РК). В случае установления нарушения правил о территориальной подсудности в главном судебном разбирательстве, передача дела по подсудности в иной суд может не состояться по согласованию со всеми участниками процесса (ст.316 УПК РК);

- возможность отмены приговора, постановленного судом, которому дело неподсудно;

- дифференциация подсудности по признакам родовой, территориальной и персональной принадлежности.

Принцип уважения чести и достоинства личности (ст.13 УПК РК) означает использование личностью своих прав и свобод на основе взаимного уважения личных прав и свобод других лиц, выражающееся в уважении чести и достоинства личности как неотъемлемого элемента правовой культуры человека.

Гарантии соблюдения принципа уважения чести и достоинства личности:

1) запрет на собиание, использование и распространение сведений о частной жизни, сведений личного характера, которые лицо желает сохранить в тайне, для целей, не предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ч.1 ст.13 УПК РК);

2) возмещаемость морального вреда, причиненного лицу незаконными действиями органов, ведущих уголовный процесс (ч.2 ст.13 УПК РК).

Честь - это объективно существующее общественное мнение о социальных и нравственных качествах конкретной личности.

Достоинство - это осознание человеком своей социальной ценности, значимости.

В основе данного принципа усматриваются отдельные положения КРК. Так, в ст.34 КРК указано: «Каждый обязан соблюдать Конституцию и законодательство Республики Казахстан, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц». Данное положение конкретизируется в иных нормах КРК: в ст.17 закреплено, что достоинство человека неприкосновенно; никто не должен подвергаться ... унижающему человеческое достоинство

обращению или наказанию: в ст.18 - каждый имеет право на защиту своей чести и достоинства.

Понятия неприкосновенности и уважения взаимно дополняют друг друга и связаны средствами их правового обеспечения.

Принцип неприкосновенности личности (ч.14 УПК РК) тесно связан с понятием «личная неприкосновенность», которое означает состояние человека, при котором он защищен от внешних посягательств на его жизнь, здоровье и духовный мир. Свобода и личная неприкосновенность - неотъемлемые условия жизни человека в цивилизованном обществе.

В контексте целей и задач уголовного процесса принцип неприкосновенности личности - это совокупность юридических норм, регламентирующих свободу личности, ее ограждение от незаконного и необоснованного задержания, ареста, иных мер принуждения, ограничивающих неприкосновенность личности.

В основе данного принципа лежат предписания КРК. В частности, в п.1 ст.16 указывается, что каждый имеет право на личную свободу. Толкование права на личную свободу сводится к возможности совершения любых действий, проявлению любой активности или отказу от таковой вне принуждения и ограждения. Ограничение или лишение свободы - арест и содержание под стражей - допускаются только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда или прокурора с предоставлением арестованному права судебного обжалования.

Гарантии соблюдения принципа неприкосновенности личности:

1) задержание, заключение лица под стражу, иное лишение свободы не допускается иначе как на основании и в порядке, установленных в уголовно-процессуальном законе (ч.ч.1 и 2 ст.14 УПК РК).

2) лицо, подвергнутое задержанию, заключению под стражу, домашнему аресту, имеет право на судебное обжалование (ч.2 ст.14 УПК РК);

3) принудительное помещение лица в медицинскую организацию для производства судебно-психиатрической, судебно-медицинской экспертизы допускается только по решению суда (ч.2 ст. 14 УПК РК);

4) доведение до сведения, каждого задержанного оснований задержания, квалификации деяния, в совершении которого он подозревается (ч.3 ст.14 УПК РК);

5) немедленное освобождение лица, подвергнутого задержанию или содержанию под стражей, или незаконно помещенного в медицинскую организацию, по истечении предусмотренного законом срока (ч.4 ст.14 УПК РК);

6) запрета применение пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания (ч.5 ст.14 УПК РК);

7) запрет на привлечение лиц к участию в процессуальных действиях, создающих опасность для их жизни или здоровья (ч.6 ст.14 УПК РК);

8) вред, причиненный лицу в результате незаконного лишения свободы, жестокого обращения с ним, подлежит возмещению (ч.8 ст.14 УПК РК).

Принцип охраны прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам (ст.15 УПК РК) означает создание надлежащих правовых условий для осуществления участниками процесса своих прав и обеспечения свобод, а также принятие своевременных мер к удовлетворению законных требований участников процесса.

Гарантии соблюдения принципа охраны прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам:

1) возмещение вреда, причиненного лицу в результате нарушения его прав и свобод (ч.2 ст.15 УПК РК);

2) разъяснение участникам уголовного процесса их прав и обязанностей, а также ответственности должностным лицом уполномоченного органа;

3) принятие мер к охране жизни, здоровья, чести, достоинства и имущества участников производства по делу при наличии к тому оснований (ч.3 ст.15 УПК РК).

За основу данного принципа принято положение, закрепленное в п.1 ст.1 КРК, о том, что в Республике Казахстан высшими ценностями признаются человек, его жизнь, права и свободы. Кроме этого, определяющим является положение п.1 ст.12 КРК о том, что в Республике Казахстан признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией.

Обязанность осуществлять охрану прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам возлагается на орган, ведущий уголовный процесс.

Права и свободы гражданина связаны с понятием прав и свобод человека, но не совпадают в полном объеме. Права и свободы гражданина Республики Казахстан означают признаваемые и гарантируемые государством юридические возможности определенного поведения своих граждан. Если права и свобода человека универсальны и первичны, то права и свободы гражданина выражают уровень развития общества и государства.

Принцип неприкосновенности частной жизни. Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст.16 УПК РК) означает конституционное право, возведенное в принцип, состоящий в возможности каждого человека выбирать желаемый для него вариант поведения в общении с другими людьми и устанавливать личные, дружеские, интимные и другие отношения в условиях независимости и самостоятельности.

Гарантии соблюдение принципа неприкосновенности частной жизни, а также тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений:

1) законодательная охрана частной жизни, личной и семейной тайны (ч.1 ст. 16УПКРК);

2) право каждого на тайну личных вкладов и сбережений, переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ч.1 ст.16 УПК РК);

3) обеспечение права каждого на неприкосновенность частной (личной и семейной) жизни; возможность ограничения в этом праве - только в случаях и порядке, прямо установленных законом (ч.2 ст. 16 УПК РК);

4) запрет по собирание, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия, кроме случаев, предусмотренных законом (ч.3 ст.16 УПК РК);

5) запрет на использование информации о частной жизни лица иначе как для выполнения задач уголовного процесса (ч.4 ст.16 УПК РК).

За основу рассматриваемого принципа принято положение ст.18 КРК о том, что каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни личную и семейную тайну, а также о том, что каждый имеет право на тайну личных вкладов и сбережений, переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Представляет интерес положение п.3 ст.18 КРК о том, что государственные органы, общественные объединения, должностные лица и средства массовой информации обязаны обеспечить каждому гражданину возможность ознакомиться с затрагивающими его права и интересы документами, решениями и источниками информации.

Есть основания полагать, что приведенное положение имеет прямое отношение к рассматриваемому уголовно-процессуальному принципу и может быть корректно интерпретировано в качестве одной из важнейших гарантий его соблюдения. Однако законодатель избрал усеченную модель содержательного наполнения данного принципа, в чем мы усматриваем допущение определенного пробела в УПК РК и снижение уровня демократизации отношений, складывающихся в рамках реализации принципа.

Принцип неприкосновенности жилища (ст.17 УПК РК) означает создание надлежащего обеспечения права любого человека на обособление и уединение в занимаемом им помещении.

Гарантии соблюдения принципа неприкосновенности жилища:

1) запрет на входение в жилище против воли занимающих его лиц, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст.17 УПК РК);

2) запрет на лишение жилища не иначе как по решению суда (п. 11 ч. 1 ст.390; ст.669 УПК РК);

3) производство осмотра жилого помещения только с согласия проживающих в нем совершеннолетних лиц или с санкции прокурора (ч.13 ст. 220 УПК РК).

4) производство обыска жилища с участием понятых и с санкции прокурора (ч.ч.1 и 4 ст.254 УПК РК).

Для правильного понимания содержания данного принципа имеет значение понятие жилища. В п.49 ст.7 УПК РК приведено следующее

разъяснение: «Жилище - помещение или строение для временного или постоянного проживания одного или нескольких лиц, в том числе: собственные или арендуемые квартира, дом, садовый дом, гостиничный номер, каюта, купе; непосредственно примыкающие к ним веранды, террасы, галереи, балконы, мансардные строения, подвал и чердак жилого строения, кроме многоквартирного жилого дома, а также речное или морское судно и другие».

За основу данного принципа принято положение п. 1 ст.25 КРК о том, что жилище неприкосновенно и не допускается лишение жилища иначе как по решению суда. Кроме того, устанавливается, что проникновение в жилище, производство его осмотра и обыска допускаются лишь в случаях и в порядке, установленных законом.

Принцип неприкосновенности собственности (ст.18 УПК РК) означает конституционное право гражданина, в соответствии с которым в частной собственности может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которые не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам.

Энциклопедически «собственность» - это право владения, использования и распоряжения собственником своим имуществом. Принято выделять три формы собственности: 1) частная; 2) государственная. Это означает, что уголовно-процессуальный принцип распространяется не только на частную собственность в тех случаях, когда речь идет об уголовной ответственности юридических лиц.

Гарантии соблюдения принципа неприкосновенности собственности:

1) запрет на лишение имущества не иначе как по решению суда (ч.1 ст.18 УПК РК);

2) наложение ареста на имущество возможно в случаях и порядке, установленных законом (ч.2 ст.18 УПК РК);

3) возможность изъятия имущества в случаях и порядке, установленных законом (ч.2 ст.18 УПК РК);

4) предусмотрение исчерпывающих оснований для наложения ареста на имущество (ст.161 УПК РК);

5) запрет на наложение ареста на предметы первой необходимости (ч.7 ст.161 УПК РК).

В качестве одной из специфически гарантий выступает положение ч.2 ст.154 УПК РК о том, что лицо, имущество которого осталось без присмотра в результате его содержания под стражей, а равно других действий органа, ведущего уголовный процесс, имеет право на присмотр за его имуществом и принадлежащими ему животными, который указанное должностное лицо обязано этому лицу обеспечить по его просьбе и за его счет. Поручение органа, ведущего уголовный процесс, организовать присмотр за имуществом лица и принадлежащими ему животными обязательны для соответствующих государственных органов и подразделений.

Презумпция невиновности (ст.19 УПК РК) означает признание невиновным любого человека, уголовное правонарушение которого не доказано.

Как указывают В.М.Савицкий и А.М.Ларин, презумпция невиновности - «основополагающий принцип уголовного судопроизводства, способствующий эффективному расследованию и судебному разбирательству, установлению виновных и реабилитации невиновных».

Термин «презумпция» происходит от лат. praesumptio и означает: 1) предположение, принимаемое за истинное, пока не будет доказано обратное; 2) признание невиновным любого человека, преступление которого не доказано.

Гарантии соблюдения принципа презумпции невиновности:

1) отнесение акта признания лица виновным к исключительным правам суда (п.1 ч.2 ст.53 УПК РК);

2) запрет на использование доказательств, полученных незаконным путем (ч. 1 ст.112 УПК РК);

3) запрет перелгать бремя доказывания на обвиняемого (ч.2 ст. 19 УПК РК);

4) толкование неустранимых сомнений в пользу подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (ч.3 ст.19 УПК РК);

5) запрет на вынесение обвинительного приговора на основании предположений (ч.4 ст.19 УПК РК);

б) запрет на обвинение лица только на основе признания им своей вины в совершении уголовного правонарушения (ч.3 ст.115 УПК РК).

Презумпция невиновности обладает рядом особенностей, выделяющих данный принцип из общей системы судопроизводственных принципов. Эти особенности состоят в следующем:

1) понятия «обвиняемый» и «виновный» имеют разное содержание и не относятся к синонимам;

2) презумпция может быть опровергнута путем доказывания обратного;

3) презумпция обладает универсальным характером своего влияния на все виды ответственности в любых отраслях права;

4) распространяется не только на граждан РК, но и на иностранцев и лиц без гражданства;

5) подлежит расширительному толкованию;

б) доказывание своей невиновности - не обязанность, а право лица.

Как утверждает С.Б. Россинский, значение принципа презумпции невиновности заключается в том, что он отвергает обвинительный уклон, не позволяет отождествлять подозреваемого и обвиняемого с виновным и служит гарантией права этих лиц на защиту.

За основу презумпции невиновности принято положение п.п.1) п.1 ст.77 КРК о том, что лицо считается невиновным, пока его виновность не будет признана вступившим в силу приговором суда.

Принцип недопустимости повторного осуждения и уголовного преследования (ст.20 УПК РК) - означает, что если в отношении лица по конкретному делу состоялся приговор (обвинительный или оправдательный), вступивший в законную силу, то это лицо не может быть повторно осуждено за это же деяние.

За основу данного принципа принято положение п.п.2) п.3 ст.77 КРК о том, что никто не может быть подвергнут повторно уголовной или административной ответственности за одно и то же правонарушение.

Гарантии соблюдения принципа недопустимости повторного осуждения и уголовного преследования:

1) предусмотрение обстоятельств, исключающих производство по делу (ст.35 УПК РК);

2) предусмотрение обстоятельств, позволяющих не осуществлять уголовное преследование (ст.36 УПК РК);

3) обязанность прокурора прекратить уголовное дело по основаниям, предусмотренным ст.35 УПК РК (обстоятельства, исключающие производство по делу) и 36 (обстоятельства, позволяющие не осуществлять уголовное преследование);

4) обязанность судьи прекратить уголовное дело по основаниям, предусмотренным ст.ст.35 и 36 УПК РК.

Значение данного принципа состоит в его направленности на защиту прав и свобод личности в уголовном процессе, регламентацию деятельности суда как органа правосудия, а также органов уголовного преследования по делам в тех случаях, когда по ним имеются обстоятельства, исключающие уголовное преследование.

Принцип осуществления правосудия на началах равенства перед законом и судом (ст.21 УПК РК) означает одинаковое применение норм закона ко всем лицам путем наделения их одинаковыми правами, возложения равных обязанностей и единообразного возложения ответственности, а также равное наделение всех лиц, предстающих перед судом в одинаковом статусе, процессуальными правами и обязанностями для защиты своих интересов. Порядок судопроизводства остается неизменным вне зависимости от того, кто конкретно привлечен к участию в деле.

Гарантии соблюдения принципа осуществления правосудия на началах равенства перед законом и судом:

1) исключение какой-либо дискриминации в отношении участников уголовного процесса по мотивам происхождения, социального положения, должностного положения, имущественного положения, половой принадлежности, языковой принадлежности, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам (ч.2 ст.21 УПК РК);

2) предусмотрение особого порядка производства по делу в отношении лиц, обладающих привилегиями или иммунитетом от уголовного преследования (ч.3 ст.21 УПК РК).

За основу данного принципа принято положения ст.14 КРК о том, что любая дискриминация по разным мотивам не допускается.

Дискриминация лексически означает «отделение» и как термин происходит от лат. (discrimination), то есть «отделять» или «различать».

Принцип независимости судьи (ст.22 УПК РК) означает осуществление судом рассмотрения и разрешения дела по существу на основе закона, в условиях, исключающих всякое постороннее воздействие.

Гарантии соблюдения принципа независимости судьи:

1) подчинение судьи только Конституции РК и закону (ч.1 ст.22 УПК РК);

2) запрет на какое-либо вмешательство в деятельность судьи по отправлению правосудия (ч.2 ст.22 УПК РК);

3) исключение отчетности судьи по конкретным делам (ч.2 ст.22 УПК РК);

4) наступление уголовной ответственности за какое-либо вмешательство в деятельность судьи по отправлению правосудия (ч.2 ст.22 УПК РК);

5) предусмотрение оснований для отвода судьи (ст.87 УПК РК);

6) тайна постановления приговора (ст.389 УПК РК);

7) право судьи на вынесение частного постановления (ч.4 ст.53 УПК РК);

8) право судьи при коллегиальном рассмотрении дела на особое мнение (ч.2 ст.54 УПК РК).

За основу данного принципа принято положение п.1 ст.77 КРК о том, что судья при отправлении правосудия независим и подчиняется только Конституции и закону. Это положение закреплено в ч.3 ст.22 УПК РК в следующей редакции: «Гарантии независимости судьи установлены Конституцией Республики Казахстан и законом». В качестве одной из конституционных гарантий выступает требование несовместимости должности судьи с депутатским мандатом, осуществлением предпринимательской деятельности, вхождением в состав любого органа коммерческой организации (п.4 ст.79 КРК).

Принцип осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (ст.23 УПК РК) означает, что производство разбирательства в судебном заседании проходит в форме спора сторон при условии наделения участников процесса равными правами.

Гарантии соблюдения принципа осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон:

1) размежевание функций обвинения, защиты и разрешения дела судом (ч.2 ст.23 УПК РК);

2) возложение бремени доказывания на органы уголовного преследования (ч.3 ст.23 УПК РК);

3) обязанность суда создать необходимые условия для выполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления своих прав (ч.6 ст.23 УПК РК);

4) принятие судом процессуальных решений лишь на основе исследованных с участием сторон доказательств (ч.7 ст.23 УПК РК);

5) право сторон не самостоятельное избрание в суде своей позиции, способов и средств ее отстаивания (ч.8 ст.23 УПК РК);

6) право гражданского истца отказаться от иска или заключить мировое соглашение с гражданским ответчиком (ч.9 ст.23 УПК РК);

7) право гражданского ответчика признать иск или заключить мировое соглашение с гражданским истцом (ч.9 ст. 23 УПК РК);

8) обязательное участие сторон или рассмотрение дела судом первой и апелляционной инстанций (ч.10 ст.23 УПК РК);

9) наделение государственного обвинителя и частного обвинителя правом отказаться от уголовного преследования (ч.9 ст.23 УПК РК);

10) обязанность защитника использовать все предусмотренные законом средства и способы защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного (ч.4 ст.23 УПК РК);

11) обособление суда от органов уголовного преследования, требование к суду не выступать на стороне обвинения или защиты и не выражать каких бы то ни было интересов, помимо интересов права (ч.5 ст.23 УПК РК).

Принцип состоит из двух элементов: 1) состязательность; 2) равноправие сторон.

Состязательность заключается в таком построении судебного разбирательства, при котором функция обвинения отделена от функции защиты и функции разрешения дела.

Понятие равноправия сторон не подлежит расширительному толкованию. Кроме того, оно не сводится к понятию уголовно-процессуального статуса участника процесса. Фактического равноправия сторон нет, и не может быть.

Применительно к состязательности равноправие сторон понимается не более, чем равенство процессуальных средств, предоставляемых им законом для отстаивания интересов в деле. Это равенство включает равные права участников по представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и заявлению ходатайств.

Принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела (ст.24 УПК РК) означает начало, выражающее обязанность суда, прокурора, следователя и дознавателя тщательно исследовать все обстоятельства, имеющие значение для дела, привлекать, использовать, проверять и оценивать такую совокупность относимых доказательств, которая гарантирует достоверность выводов о наличии или отсутствии данных обстоятельств.

Гарантии соблюдения принципа всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела:

- 1) обязанность органов, ведущих уголовный процесс, принять законные меры для правильного разрешения дела (ч.1 ст.24 УПК РК);
- 2) запрет на собирание судом по своей инициативе дополнительных доказательств для восполнения неполноты досудебного расследования (ч.1 ст.24 УП РК);
- 3) выявление органами уголовного преследования только тех фактических данных, которые имеют значение для дела (ч.2 ст.24 УПК РК);
- 4) несвязанность суда с мнением сторон по вопросам необходимости и достаточности исследования доказательств (ч.4 ст.24 УПК РК);
- 5) обязанность суда создать надлежащие условия сторонам обвинения и защиты для реализации их прав на всестороннее и полное исследование обстоятельств дела (ч.3 ст.24 УПК РК);
- 6) необходимость выяснения по делу обстоятельство как уличающих, так и оправдывающих, а также смягчающих и отягчающих (ч.5 ст.24 УПК РК);
- 7) обязанность органа, ведущего уголовный процесс, проверять все заявления о применении недозволённых методов следствия при собирании и закреплении доказательств (ч.5 ст.24 УПК РК).

В основе данного принципа усматривается положение п.2 ст.13 КРК о том, что каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод. Дело в том, что без проведения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела невозможно обеспечить судебную защиту нрав и свобод человека и гражданина.

Всесторонность исследования - это выяснение со всех сторон юридически значимых обстоятельств.

Полнота исследования - это выяснение всех обстоятельств, подлежащих установлению по уголовному делу.

Объективность исследования - это правильное отражение в сознании реальной действительности и формирование достоверных выводов по делу.

Принцип оценки доказательств по внутреннему убеждению (ст. 25 УПК РК) означает мыслительную, логическую деятельность, имеющую своей целью определение допустимости, относимости, достоверности их совокупности для того, чтобы установить обстоятельства, входящие в предмет доказывания, - на основе внутреннего убеждения.

Гарантии соблюдения принципа оценки доказательств по внутреннему убеждению:

- 1) основанность внутреннего убеждения на совокупности рассмотренных доказательств (ч.1 ст.25 УПК РК);
- 2) свободная оценка доказательств (ч.2 ст.25 УПК РК);
- 3) обязанность суда руководствоваться при оценке доказательств законом и совестью (ч.1 ст.25 УПК РК);
- 4) обязанность присяжных заседателей руководствоваться при оценке доказательств совестью (ч. 1 ст.25 УПК РК);

5) отсутствие у любого доказательства заранее установленной силы (ч.2 ст.25 УПК РК).

Убеждение - это твердый взгляд на что-нибудь, основанный на какой-нибудь идее, мировоззрение.

Совесьть - способность человека познавать этические ценности в их реальности и вместе с выдвигаемыми ими требованиями; нравственное сознание, чувство или знание того, что хорошо и что плохо.

Принцип обеспечения подозреваемому, обвиняемому права на защиту (ст.26 УПК РК) означает совокупность предоставленных подозреваемому, обвиняемому процессуальных прав, реализация которых создает возможности опровергать обвинение или подозрение в совершении уголовного правонарушения, отстаивать свою непричастность, добиваться смягчения ответственности.

Гарантии соблюдения принципа обеспечения подозреваемому, обвиняемому права на защиту:

1) равное право на защиту как подозреваемого, так и обвиняемого (ч.2 ст.26 УПК РК);

2) осуществление права на защиту как лично, так и с помощью защитника, законного представителя в порядке, установленном законом (ч.1 ст.26 УПК РК);

3) осуществление защиты всеми не запрещенными законом средствами и способами (ч.2 ст.26 УПК РК);

4) предусмотрение оснований для обязательного участия защитника (ст. 67 УПК РК);

5) обязанность органа, ведущего уголовный процесс, обеспечить участие в деле защитника подозреваемого, обвиняемого (ч.3 ст.26 УПК РК);

6) обязанность органа, ведущего уголовный процесс, разъяснить подозреваемому, обвиняемому их права (ч.2 ст.26 УПК РК);

7) запрет на умаление принадлежащих подозреваемому, обвиняемому прав в случаях участия в деле их защитников и законных представителей (ч.4 ст.26 УПК РК);

8) запрет органам уголовного преследования на принуждение к даче показаний, представлению каких-либо материалов подозреваемыми, обвиняемыми (ч.5 ст.26 УПК РК);

9) обязанность органа, ведущего уголовный процесс, принять меры к охране личных и имущественных прав подозреваемого, обвиняемого (ч.2 ст.26 УПК РК).

За основу данного принципа приняты положения следующих норм КРК: ст.13, п.2 о том, что каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод; ст. 16, п. 3 о том, что каждый задержанный, арестованный, обвиняемый в совершение преступления, имеет право пользоваться помощью адвоката.

Принцип обеспечения права на квалифицированную юридическую помощь (ст.27 УПК РК) означает конституционное право лица, вовлеченного

в сферу уголовно-процессуальных отношений, возведенное в отраслевой принцип, состоящий в создании надлежащих условий для отстаивания лицом своих прав и законных интересов в уголовном судопроизводстве.

Гарантии соблюдения принципа обеспечения права на квалифицированную юридическую помощь:

1) предусмотрение оснований для оказания подозреваемому, обвиняемому юридической помощи бесплатно (ч.2 ст.27 УПК РК; ч.1 ст.69 УПК РК);

2) предусмотрение оснований для обязательного участия защитника (ст.67 УПК РК);

3) запрет на отказ адвоката от принятой на себя защиты (ч.5 ст.66 УПК РК);

4) возможность приглашения лицом одновременно двух и более адвокатов (ч.1 ст.68 УПК РК);

5) право подозреваемого, обвиняемого давать показания только в присутствии защитника (п.6 ч.9 ст.64; ч.5 ст.65 УПК РК).

За основу данного принципа принято положение п.3 ст.13 КПК о том, что каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи.

Бесплатная помощь оказывается только подозреваемому, обвиняемому. Квалифицированная помощь предполагает оказание профессиональной помощи в лице адвоката. Оказание юридической помощи состоит в участии адвоката в уголовном процессе в качестве защитника или представителя. Функция защитника выполняется по отношению к подозреваемому, обвиняемому; функция представительства выполняется по отношению к потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику.

Правом на квалифицированную юридическую помощь в уголовном процессе обладают:

1) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный;

2) потерпевший;

3) гражданский истец;

4) гражданский ответчик;

5) частный обвинитель;

6) свидетель.

Принцип освобождения от обязанности давать свидетельские показания (ст.28 УПК РК) означает предоставление свидетельского иммунитета определенному кругу субъектов права.

Гарантии соблюдения принципа освобождения от обязанности давать свидетельские показания:

1) законодательное установление круга лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетеля (ч.2 ст.78 УПК РК);

2) освобождение кого бы ни было от обязанности давать показания против себя самого, супруга (супруги) и своих близких родственников (ч.1 ст.28 УПК РК);

3) освобождение священнослужителей от обязанности свидетельствовать против доверившихся им на исповеди (ч.2 ст.28 УПК РК);

4) право лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, на отказ от дачи показаний без наступления за это какой-либо ответственности (ч.3 ст.28 УПК РК).

Не могут быть допрошены в качестве свидетеля (ч.2 ст.78 УПК РК):

- судья, присяжный заседатель;
- третейский судья или арбитр;
- защитники, законные представители и представители;
- священнослужители об обстоятельствах, известных ему из исповеди;
- малолетний, либо страдающий психическими или физическими недостатками, которые неспособны правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания;

- медиатор;

- участник национального превентивного механизма.

За основу данного принципа принято положение п.п.7 п.3 ст.77 КРК о том, что никто не обязан давать показания против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников, круг которых определяется законом, а также о том, что священнослужители не обязаны свидетельствовать против доверившихся им на исповеди.

Принцип гласности (ст.29 УПК РК) означает открытое разбирательство уголовных дел во всех судах и судебных инстанциях, за исключением отдельных ограничений, связанных с необходимостью обеспечить интересы охраны государственных секретов и иной охраняемой законом тайны.

Гарантии соблюдения принципа гласности:

1) открытый порядок разбирательства уголовных дел во всех судах и судебных инстанциях (ч.1 ст.29 УПК РК);

2) осуществление разбирательства дел в закрытом судебном заседании с соблюдением всех установленных законом правил (ч.2 ст.29 УПК РК);

3) публичное провозглашение приговора и постановлений суда (ч.3 ст.29; ст.402 УПК РК);

4) предусмотрение оснований для оглашения показаний подсудимого, потерпевшего и свидетеля в ходе судебного следствия (ст.ст.368, 372 УПК РК);

5) предусмотрение оснований для оглашения протоколов следственных действий и документов в ходе досудебного расследования (ст.376 УПК РК);

6) отсутствие ограничений во времени при произнесении подсудимым последнего слова (ст. 384 УПК РК);

7) отсутствие ограничений во времени при произнесении речей участниками судебных прений (ч.5 ст.383 УПК РК);

8) обязанность отдельных участников процесса давать показания по делу (ч.1 ст.78; п.4) ч.5 ст.79 УПК РК);

9) устный порядок постановки участникам судебного разбирательства вопросов и получения ответов (ст.331 УПК РК).

За основу данного принципа принято положение п.п.4 п.3 ст.77 Конституции РК о том, что в суде каждый имеет право быть выслушанным. Расширительное толкование позволяет считать, что право быть выслушанным предполагает, во-первых, оглашение того, что является предметом данного права; во-вторых, оглашение требует наличия субъектов правоотношений, которые будут слушать чью-либо речь. Таким образом, право каждого быть выслушанным в суде косвенно, представляет собой отражение принципа гласности.

Наряду с приведенными выше гарантиями, законодатель предусматривает определенные ограничения в применении принципа гласности. Эти ограничения заключаются в следующем:

1) предусмотрение оснований и правил сохранения конфиденциальности при получении сведений, отнесенных к категории государственных секретов и иных охраняемых тайн (ч.1 ст.47 УПК РК);

2) недопустимость разглашения данных досудебного расследования (ст.201 УПК РК);

3) предусмотрение порядка специального допуска присяжных заседателей к государственным секретам (ч.4 ст.47 УПК РК);

4) закрытый порядок судебного исследования доказательств, содержащих государственные секретные сведения и иную охраняемую законом тайну, а также сведения, раскрывающие интимные стороны частной жизни (ч.ч.5 и 6 ст.47 УПК РК);

5) право на возмещение вреда, нанесенного в результате разглашения личной или семейной тайны (ч.7 ст.47 УПК РК).

Принцип языка уголовного судопроизводства (ст.30 УПК РК) означает условное наименование совокупности норм, применение которых обеспечивает правильное разрешение дела и защиту прав участников процесса в случае, если кто-либо из них не владеет языком, на котором ведется судопроизводство.

Гарантии соблюдения принципа языка:

1) ведение судопроизводства на государственном (казахском) языке (ч.1 ст.30 УПК РК);

2) употребление наряду с казахским русского языка, а при необходимости и другого языка (ч.1 ст.30 УПК РК);

3) необходимость вынесения органом, ведущим уголовный процесс, мотивированного постановления об изменении языка судопроизводства (ч.2 ст.30 УПК РК);

4) право участника процесса делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или ином языке, которым он владеет (ч.3 ст.30 УПК РК);

5) право лица, не владеющего языком судопроизводства, пользоваться услугами переводчика (ч.3 ст.30 УПК РК);

б) обеспечение бесплатного перевода необходимых материалов уголовного дела с языка судопроизводства на иной язык, которым владеет участник процесса (ч.4 ст.30 УПК РК);

7) заверение перевода и вручение переведенных на другой язык документов лицу, не владеющему языком судопроизводства (ч.5 ст.30 УПК РК).

За основу данного принципа приняты положения ст.7 КРК о том, что в Республике Казахстан государственным языком является казахский язык, наравне с ним официально употребляется русский язык.

Принцип свободы обжалования процессуальных действий и решений (ст.31 УПК РК) - означает предоставление участникам уголовного судопроизводства права требовать восстановления принадлежащих им прав, нарушенных (или предположительно нарушенных) органами, ведущими уголовный процесс.

Гарантии соблюдения принципа свободы обжалования процессуальных действий и решений:

1) законодательное установление порядка обжалования действий и решений суда и органа уголовного преследования (ч.1 ст. 31 УПК РК);

2) право каждого осужденного, оправданного на пересмотр приговора вышестоящим судом (ч.2 ст.31 УПК РК);

3) запрет на обращение жалобы во вред лицу, подавшему жалобу, или в интересах которого она была подана (ч.3 ст.31 УПК РК);

4) предусмотрение оснований для приостановления исполнения решений в связи с подачей жалобы (ст.103 УПК РК);

5) обязанность уведомления лица, подавшего жалобу, о принятом решении (ч.4 ст.105 УПК РК);

б) установление процессуальных сроков на подачу, рассмотрение и принятие решения по жалобе (ст.102; ч.2 ст.105 УПК РК).

За основу данного принципа принято положение п.1 ст.12 КРК о том, что в Республике Казахстан признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией.

3. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

Понятие и классификация участников уголовного процесса

Государственные органы, должностные лица, граждане, юридические лица участвуют в уголовном процессе как носители определенных прав и обязанностей и являются субъектами уголовного процесса.

Необходимо отметить, что УПК Республики Казахстан не содержит понятия «субъекты уголовного процесса», однако оно используется наряду с такими терминами как «участники уголовного процесса», «лица, участвующие в деле», «участники уголовного судопроизводства».

По мнению А.П. Рыжакова, «субъект уголовного процесса - это лицо, которое наделено хотя бы одним уголовно-процессуальным правом или (и) одной обязанностью и которое при стечении определенных обстоятельств могло бы осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, вступать в уголовно-процессуальные отношения с другими субъектами уголовного процесса по своей инициативе или по требованию закона».

А.П. Рыжаков и А.И. Сергеев также утверждают, что субъектов уголовного процесса необходимо рассматривать как лиц, наделенных процессуальными правами и обязанностями, которые при стечении определенных обстоятельств могли бы осуществлять уголовно-процессуальную деятельность, а участников - как не только наделенных, но и реализующих таковые, применяющих право, участвующих в уголовно-процессуальной деятельности.

С точки зрения С.А. Шейфера субъекты процессуальных отношений могут не быть субъектами процессуальной деятельности в тех случаях, когда они не являются непосредственными участниками уголовного процесса.

Говоря о деятельности, необходимо подчеркнуть, что это «целеустремленная активность, реализующая потребности субъекта».

М.С. Строгович категоричен в своих воззрениях. Он утверждал: «Субъекты процессуальной деятельности - это участники уголовного процесса». П.А. Лупинская также говорит только о субъектах уголовного процесса, она отмечает: «Понятия субъектов процесса и участников процесса соотносятся между собой как род и вид. Каждый участник процесса является его субъектом, но не каждый субъект процесса является его участником».

Заслуживает внимания точка зрения Л.Д. Кокорева: «Постановка вопроса о том, что субъекты процессуальных отношений могут не быть субъектами процессуальной деятельности и тем самым участниками процесса, не верна в своей основе, поскольку процессуальные правоотношения немислимы без деятельности, процессуальная деятельность - это их содержание». Он также отмечает, что понятию «участники уголовного процесса» соответствуют «субъекты уголовно-процессуальной деятельности», «субъекты уголовно-процессуальных отношений».

Понятие участник уголовного процесса, по мнению А.П. Рыжакова, употребляется в двух значениях. С позиции теории права (в широком смысле) участник уголовно-процессуальной деятельности - это субъект, реализовавший либо свое право, либо обязанность. В узком смысле понятие участник уголовного процесса употребляется законодателем в значении лица, которое не только может, но и обязательно имеет самостоятельный интерес в уголовном процессе.

К.Ф. Гуценко отмечает: «Участники уголовного процесса - это все органы и лица, которые призваны играть при производстве по уголовным делам определенную законом роль и для выполнения этой роли наделяются соответствующими полномочиями, правами и обязанностями.

Понятие участников уголовного процесса, таким образом, тесно связано в первую очередь с предоставлением им уголовно-процессуальных прав и возложением на них соответствующих обязанностей. Осуществляются эти права и обязанности в ходе уголовно-процессуальной деятельности и возникающих на ее основе правовых отношений во имя решения задач и достижения целей, стоящих перед уголовным судопроизводством».

Научные подходы к классификации участников уголовного процесса носят неоднородный характер. Наиболее значимые классификации основаны на приоритетах:

- субъектного подхода;
- функционального подхода.

Классификация участников уголовного процесса по основаниям процессуального положения субъектов соответствующих отношений основывается на терминологическом обозначении участников процесса.

Законодатель в уголовно-процессуальном законодательстве использует функциональный критерий классификации в зависимости от того, какие функции в уголовном процессе выполняет тот или иной участник.

Если обратиться к УПК РК, то согласно п. 25 ст. 7, участники уголовного процесса - органы и лица, осуществляющие уголовное преследование и поддержание обвинения в суде, а также лица, защищающие при производстве по уголовному делу свои или представляемые ими права и интересы: прокурор (государственный обвинитель), следователь, орган дознания, дознаватель, подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, их законные представители и представители.

Уголовно-процессуальное законодательство Республики Казахстан четко разграничивает процессуальные функции участников процесса. Б.Х. Толеубекова отмечает: «Направленность деятельности участников определяется сущностью и содержанием уголовно-процессуальных функций. Под уголовно-процессуальными функциями следует понимать основные виды и направления процессуальной деятельности, которые могут быть дифференцированы в уголовном процессе в зависимости от специальных и частных целей и задач, достигаемых в результате деятельности

компетентных органов, ведущих производство по делу, к участию в котором привлекаются иные лица, защищающие свои интересы».

Из анализа уголовно-процессуальных норм можно проследить позицию законодателя, который выделяет три основные функции - уголовное преследование, защита и разрешение дела судом (ч.ч. 1, 2 ст. 23 УПК). В этих трех функциях выражен специфический процессуальный смысл деятельности участников процесса.

Построение системы уголовно-процессуальных функций предусматривает деление участников на стороны. Стороны - органы и лица, осуществляющие в судебном разбирательстве на основе состязательности и равноправия обвинение (уголовное преследование) и защиту от обвинения (п. 45 ст. 7 УПК).

Функцию уголовного преследования (обвинения) осуществляет сторона обвинения, к которой согласно УПК РК относятся органы уголовного преследования, а также потерпевший (частный обвинитель), гражданский истец, их законные представители и представители (п. 2 ст. 7). Органами (должностными лицами) уголовного преследования являются прокурор (государственный обвинитель), следователь, орган дознания, дознаватель (п. 23 ст. 7 УПК).

Реализация принципа состязательности уголовного судопроизводства и обеспечение гарантий прав лица подозреваемого (обвиняемого) в совершении уголовного правонарушения - основное предназначение функции защиты. В соответствии с п. 17 ст. 7 УПК защита - процессуальная деятельность, осуществляемая стороной защиты в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются, обвиняются в совершении уголовного правонарушения, опровержения или смягчения подозрения, обвинения, а также реабилитации лиц, неправомерно подвергшихся уголовному преследованию.

К стороне защиты относятся подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель (п. 18 ст. 7 УПК).

Процессуальная функция разрешения уголовного дела принадлежит суду.

В зависимости от роли, назначения, цели и наличия или отсутствия интереса в исходе дела, все участники процесса условно могут быть поделены на три большие группы.

Первая группа - это органы (должностные лица), осуществляющие уголовный процесс - суд (судья), прокурор, начальник следственного отдела, следователь, орган дознания, начальник органа дознания, дознаватель. Эти должностные лица и органы, которые преследуют публичный интерес и осуществляют производство по делу. Только они применяют нормы права, меры процессуального принуждения в отношении подозреваемого (обвиняемого), выносят решения о движении уголовного дела и разрешении по существу. Каждый из них действует в пределах своих полномочий, решает

в процессе свои специальные задачи и использует для этого особые процессуальные средства.

Вторая группа - это участники процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы. К ним относятся: 1) подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, которые отстаивают в деле охраняемый законом личный интерес; 2) защитник, законные представители, представители - лица, защищающие или представляющие интересы других лиц.

Третья группа - иные лица, участвующие в уголовном процессе: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой, секретарь судебного заседания, судебный пристав, медиатор. Данная группа объединяет лиц, которые вовлекаются в процесс для содействия органам государства (должностным лицам) в выполнении задач судопроизводства и гражданам в защите их прав.

Таким образом, для формирования представления о понятии участников уголовного процесса имеют значение следующие характерные признаки:

- 1) круг участников определен уголовно-процессуальным законом;
- 2) одну из сторон всегда представляют властные субъекты;
- 3) все участники уголовно-процессуальных отношений имеют определенный правовой статус (наделены правами и обязанностями), который у них появляется в связи с производством по уголовному делу;
- 4) вступают между собой в специфические уголовно-процессуальные отношения.

Государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовный процесс

К государственным органам и должностным лицам, осуществляющим уголовный процесс, в зависимости от выполняемой функции относятся: суд и органы уголовного преследования.

Суд, судья, их процессуальные полномочия

Выделение судов (судей) в самостоятельную группу участников уголовного судопроизводства предопределено особенностями той уголовно-процессуальной функции, которая возложена на них - функции разрешения дела.

Суть этой функции выражена, прежде всего, в ст. 75 Конституции Республики Казахстан и ст. 11 УПК РК, устанавливающих положение о том, что лишь суду предоставлено полномочие осуществлять правосудие по уголовным делам.

Под термином «суд» в уголовно-процессуальном законодательстве понимается орган судебной власти, любой законно учрежденный суд, входящий в судебную систему Республики Казахстан, рассматривающий дела коллегиально или единолично (п. 40 ст. 7 УПК).

Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан осуществляют:

- Верховный Суд Республики Казахстан;
- областные и приравненные к ним суды, Военный суд;
- районные и приравненные к ним суды;
- специализированные межрайонные суды по уголовным делам, специализированные межрайонные военные суды по уголовным делам, специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних, военные суды гарнизонов (ч. 3 ст. 51 УПК).

Статья 7 УПК РК разделяет процессуальную деятельность суда на инстанции. Суд первой инстанции - районные и приравненные к нему суды (городские, специализированные межрайонные суды, военные суды гарнизонов), рассматривающие в соответствии с подсудностью уголовные дела, поступившие после завершения досудебного расследования либо после отмены судебного акта вышестоящим судом, либо по жалобе частного обвинителя (ч.9 ст. 7 УПК). Состав суда зависит от особенностей рассматриваемого дела. Рассмотрение уголовных дел в судах первой инстанции осуществляется единолично судьей, а по делам о преступлениях, за совершение которых уголовным законом предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, по ходатайству обвиняемого - в составе одного судьи и десяти присяжных заседателей (ч. 1 ст. 52 УПК).

Апелляционная инстанция - суд, рассматривающий дело по существу по апелляционным жалобам (протестам) на не вступившие в законную силу приговоры, постановления суда первой инстанции (п.4 ст. 7 УПК). Рассмотрение уголовных дел в апелляционном порядке осуществляется коллегиально в составе не менее трех судей коллегии, а при рассмотрении жалоб, протестов на приговоры, постановления суда по делам, рассмотренным в сокращенном порядке, об уголовных проступках и преступлениях небольшой тяжести, по вопросам исполнения приговора, постановления следственного судьи - судьей единолично.

При отсутствии председателя апелляционной коллегии в связи с нахождением в командировке, отпуске или по болезни при коллегиальном рассмотрении указанных дел председательствует судья коллегии, на которого председателем суда возложено исполнение обязанностей председателя апелляционной коллегии (ч.2 ст. 52 УПК).

Кассационная инстанция - коллегия Верховного Суда Республики Казахстан, рассматривающая дело по ходатайствам, представлениям, протестам на приговоры, постановления судов первой и апелляционной инстанций (п.14 ст.7 УПК). Рассмотрение дел в суде кассационной инстанции производится коллегиальным составом суда в нечетном количестве (не менее трех) судей Верховного Суда Республики Казахстан под председательством председателя судебной коллегии либо одного из судей по его поручению (ч. 3 ст. 52 УПК).

По представлению Председателя Верховного Суда и протесту Генерального Прокурора Республики Казахстан рассмотрение дел в кассационном порядке производится в коллегиальном составе в нечетном

количестве (не менее семи) судей под председательством Председателя Верховного Суда Республики Казахстан или одного из судей по его поручению.

Состав суда при рассмотрении дел по вновь открывшимся обстоятельствам определяется в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 504 УПК. Ходатайства о возобновлении производства по делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматриваются единолично судьей суда первой инстанции, вынесшим приговор, постановление. Если по делу выносились постановления судами апелляционной, кассационной инстанций, пересмотр судебных решений осуществляется:

1) в апелляционной инстанции - единолично, если дело апелляционной инстанцией рассмотрено единолично, и коллегиально, если дело рассмотрено коллегиально;

2) в кассационной инстанции - коллегиально.

Рассмотрение вопросов, возникающих при исполнении приговора и рассмотрении дел о применении принудительных мер медицинского характера к невменяемым, осуществляется единолично судьей соответствующего суда.

Полномочия суда как органа судебной власти определяются Конституцией РК, Конституционным законом Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-П «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» и УПК РК.

Согласно ч. 2 ст. 53 УПК к исключительным полномочиям суда относятся следующие:

1) признать лицо виновным в совершении уголовного правонарушения и назначить ему наказание;

2) применить к лицу принудительные меры медицинского характера либо принудительные меры воспитательного воздействия;

3) отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом;

4) пересмотреть судебные акты по вновь открывшимся обстоятельствам;

5) санкционировать избранную следователем, дознавателем, органом дознания, прокурором в отношении подозреваемого, обвиняемого меру пресечения в виде содержания под стражей, домашнего ареста, экстрадиционного ареста и продлевать их сроки;

5-1) санкционировать проведение негласных следственных действий и продление его сроков, а также продлевать срок уведомления лица о проведенных в отношении него негласных следственных действиях, давать органу досудебного расследования согласие на уведомление лица о проведенных в отношении него негласных следственных действиях;

б) санкционировать в отношении подозреваемого, обвиняемого меры процессуального принуждения в виде временного отстранения от должности и запрета на приближение;

7) принудительно поместить не содержащегося под стражей лица в медицинскую организацию для производства судебно-психиатрической и (или) судебно-медицинской экспертизы;

8) санкционировать эксгумацию трупа, объявление международного розыска, наложение ареста на имущество, осмотр, обыск, выемку и личный обыск.

9) санкционировать принудительные получение образцов и освидетельствование.

К иным полномочиям относятся:

1) рассмотрение жалоб на решения и действия (бездействие) органа уголовного преследования, прокурора;

2) депонирование показаний свидетеля и потерпевшего по ходатайству прокурора, защитника;

3) наложение денежного и административного взыскания;

4) рассмотрение вопросов, связанных с исполнением приговора;

5) рассмотрение ходатайств прокурора о конфискации до вынесения приговора имущества, полученного незаконным путем.

Если при судебном рассмотрении дела будут выявлены обстоятельства, способствовавшие совершению уголовного правонарушения, нарушению

прав и свобод граждан, а также другие нарушения закона, допущенные в ходе досудебного расследования, суд выносит частное постановление, которым обращает внимание соответствующих организаций или лиц на данные обстоятельства и факты нарушений закона, требующие принятия необходимых мер. Суд вправе вынести частное постановление и в других случаях, если признает это необходимым.

В предусмотренных законом случаях по рассматриваемым делам судья имеет право истребовать дела оперативного учета и материалы негласных следственных действий органов дознания, относящиеся к рассматриваемому делу, и знакомиться с ними, за исключением не подлежащих разглашению сведений об организации оперативно-розыскной деятельности и негласных следственных действий, конкретных оперативно-розыскных мероприятиях и негласных следственных действиях, источниках и способах получения информации.

Согласно УПК судья - носитель судебной власти; профессиональный судья, назначенный или избранный на эту должность в установленном законом порядке (председатель суда, председатель судебной коллегии, судья соответствующего суда) (п. 42 ст. 7).

Полномочия судьи отличаются в зависимости от стадии уголовного процесса и осуществляемой им деятельности. Так, председательствующим является судья, председательствующий при коллегиальном рассмотрении уголовного дела либо рассматривающий дело единолично (п.48 ст. 7 УПК). При рассмотрении уголовного дела в составе коллегии судей председательствуют председатель суда, председатель коллегии суда либо один из судей, уполномоченный на это в предусмотренном законом порядке.

Председательствующий руководит ходом заседания суда, принимает все меры к обеспечению справедливого рассмотрения уголовного дела и соблюдению других требований УПК, а также надлежащего поведения всех лиц, присутствующих на заседании суда. Распоряжения председательствующего в судебном заседании обязательны для всех участников процесса и иных лиц, присутствующих в зале суда.

Судье, в пределах своей компетенции рассматриваемому делу единолично, осуществляющему распорядительные действия по подготовке заседания суда или обеспечению исполнения его приговора или другого решения, разрешающему ходатайства и жалобы, согласно закону, принадлежат полномочия суда.

Судья, рассматривающий дело в составе коллегии судей, пользуется равными правами с председательствующим и другими судьями при решении всех вопросов, возникающих в связи с рассматриваемым делом. При несогласии с мнением других судей по рассматриваемым вопросам судья вправе письменно изложить свое особое мнение, которое запечатывается в конверт и приобщается к уголовному делу. Вскрытие конверта и ознакомление с особым мнением судьи допускаются только вышестоящим судом при рассмотрении дела.

Следственный судья - судья суда первой инстанции, к полномочиям которого относится осуществление в порядке, предусмотренном УПК, судебного контроля за соблюдением прав, свобод и законных интересов лиц в уголовном судопроизводстве. Следственный судья (судьи) назначается из числа судей председателем этого суда. При необходимости замены следственного судьи он может быть переназначен. Следственный судья осуществляет свои полномочия в ходе досудебного производства и рассматривает следующие вопросы:

- 1) санкционирования содержания под стражей;
- 2) санкционирования домашнего ареста;
- 3) санкционирования временного отстранения от должности;
- 4) санкционирования запрета на приближение;
- 5) санкционирования экстрадиционного ареста;
- 5-1) санкционирования проведения негласных следственных действий, продления сроков проведения негласных следственных действий;
- 5-2) прекращения негласных следственных действий по ходатайству прокурора в случаях, предусмотренных частью третьей [статьи 234](#) настоящего Кодекса;
- 6) продления сроков содержания под стражей, домашнего ареста, экстрадиционного ареста;
- 7) санкционирования применения залога;
- 8) санкционирования наложения ареста на имущество;
- 9) принудительного помещения не содержащегося под стражей лица в медицинскую организацию для производства судебно-психиатрической и (или) судебно-медицинской экспертиз;

10) при установлении факта психического заболевания о переводе лица, в отношении которого ранее применено содержание под стражей, в специальную медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь, приспособленную для содержания больных в условиях строгой изоляции;

11) эксгумации трупа;

12) объявления международного розыска подозреваемого, обвиняемого;

13) санкционирования осмотра;

14) санкционирования обыска;

15) санкционирования выемки;

16) санкционирования личного обыска;

17) санкционирования принудительного освидетельствования;

18) санкционирования принудительного получения образцов.

2. В случаях, предусмотренных УПК, следственный судья:

1) рассматривает жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, органа дознания, следователя и прокурора;

2) рассматривает вопрос о реализации вещественных доказательств, подвергающихся быстрой порче или длительному хранению которых до разрешения уголовного дела по существу требует значительных материальных затрат;

3) депонирует в ходе досудебного производства показания потерпевшего и свидетеля;

4) налагает денежное взыскание на лиц, не выполняющих или выполняющих ненадлежаще процессуальные обязанности в досудебном производстве, за исключением адвокатов и прокуроров;

5) рассматривает вопрос о взыскании процессуальных издержек по уголовному делу по представлению прокурора;

6) по мотивированному ходатайству адвоката, участвующего в качестве защитника, представителя потерпевшего, рассматривает вопрос об истребовании и приобщении к уголовному делу любых сведений, документов, предметов, имеющих значение для уголовного дела, за исключением сведений, составляющих государственные секреты, в случаях отказа в исполнении запроса либо непринятия решения по нему в течение трех суток;

7) по мотивированному ходатайству адвоката, участвующего в качестве защитника, представителя потерпевшего, рассматривает вопрос о назначении экспертизы либо производстве органом уголовного преследования иных следственных действий, за исключением негласных следственных действий, в том числе если органом уголовного преследования в удовлетворении такого ходатайства было необоснованно отказано либо по нему не принято решение в течение трех суток;

8) по ходатайству адвоката, участвующего в качестве защитника, рассматривает вопрос о принудительном приводе в орган, ведущий

уголовный процесс, ранее опрошенного им свидетеля, обеспечение явки которого для дачи показаний затруднительно;

8-1) по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования рассматривает вопрос о продлении срока уведомления лица о проведенных в отношении него негласных следственных действиях до одного года;

8-2) по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования дает согласие органу досудебного расследования на неуведомление лица о проведенных в отношении него негласных следственных действиях;

9) выполняет иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом.

Следственный судья рассматривает вопросы, отнесенные к его компетенции, единолично без проведения судебного заседания.

Если необходимо исследовать обстоятельства, имеющие значение для принятия законного и обоснованного решения, следственный судья постановляет о проведении судебного заседания с участием соответствующих лиц и прокурора. По распоряжению следственного судьи судебное заседание может быть проведено в режиме видеосвязи. В ходе судебного заседания ведется протокол.

Следственный судья вправе:

1) требовать от органа, осуществляющего досудебное производство, дополнительной информации по рассматриваемому вопросу;

2) знакомиться со всеми материалами соответствующего досудебного производства и исследовать их;

3) вызывать участников процесса в судебное заседание и получать от них необходимую информацию по уголовному делу.

Следственный судья не должен предрешать вопросы, которые в соответствии с УПК могут быть предметом судебного рассмотрения при разрешении дела по существу, давать указания о направлении расследования и проведении следственных действий, совершать действия и принимать решения вместо лиц, осуществляющих досудебное производство, и надзирающего прокурора, а также суда, рассматривающего дело по существу. При заявлении подозреваемого о применении к нему пыток и других незаконных действий или наличии на нем следов применения насилия следственный судья обязан поручить процессуальному прокурору осуществить немедленную проверку указанных фактов.

При установлении фактов незаконного ограничения или иных нарушений прав и свобод человека, охраняемых законом интересов организаций, следственный судья выносит частное постановление для решения вопроса об ответственности лиц, допустивших нарушения закона.

Государственные органы и должностные лица, осуществляющие функции уголовного преследования

Прокурор.

Место и значение прокурора как участника уголовно - процессуальной деятельности определяется соответствующими положениями Конституции Республики Казахстан, действующего УПК РК и Закона «О Прокуратуре».

Согласно п. 1 ст. 83 Конституции Республики Казахстан прокуратура от имени государства осуществляет высший надзор за точным и единообразным применением законов, указов Президента Республики Казахстан и иных нормативных правовых актов на территории Республики, за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания и следствия, административного и исполнительного производства, принимает меры по выявлению и устранению любых нарушений законности, а также опротестовывает законы и другие правовые акты, противоречащие Конституции и законам Республики. Прокуратура представляет интересы государства в суде, а также в случаях, порядке и в пределах, установленных законом, осуществляет уголовное преследование.

Функции прокуратуры, сформулированные на конституционном уровне, развиты и конкретизированы в Законе «О Прокуратуре» (ст. 4), которая гласит:

«В целях обеспечения верховенства Конституции и законов Республики Казахстан, защиты прав и свобод человека и гражданина прокуратура от имени государства: «...5) осуществляет надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности; 6) осуществляет надзор за законностью досудебного производства; ...10) представляет интересы государства в суде;

11) в порядке и пределах, установленных законом, осуществляет уголовное преследование...».

Согласно ст. 58 УПК РК прокурор - должностное лицо, осуществляющее в пределах своей компетенции надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания, следствия и судебных решений, уголовного преследования на всех стадиях уголовного процесса.

К прокурорам уголовно-процессуальный закон относит: Генерального Прокурора Республики Казахстан, первого заместителя, заместителей Генерального Прокурора Республики Казахстан, их старших помощников и помощников, Главного военного и Главного транспортного прокуроров Республики Казахстан, прокуроров городов Астаны и Алматы, областей и их заместителей, начальников департаментов, управлений и отделов, их заместителей, старших помощников и помощников, старших прокуроров и прокуроров управлений и отделов, прокуроров районов, городов и приравненных к ним прокуроров, их заместителей, старших прокуроров и прокуроров, действующих в пределах полномочий, установленных УПК Республики Казахстан. Прокурор, участвующий в рассмотрении уголовного дела судом, представляет интересы государства путем поддержания обвинения и является государственным обвинителем.

Прокурор, на которого в соответствии с УПК руководителем прокуратуры возложен надзор за применением законов по уголовному делу именуется процессуальным прокурором.

В досудебном производстве полномочия прокурора заключаются в следующем:

1. Передача материалов дознания по результатам неотложных следственных действий по подследственности (ч.ч.2,3 ст. 186);
2. Определение подследственности при соединении уголовных дел (ч.8 ст. 187);
3. Утверждение обвинительного акта и направление уголовного дела в суд (п. 1 ч.7 ст. 190);
4. Направление дела для производства дознания либо предварительного следствия при получении дела с обвинительным актом (п.2 ч.7 ст. 190);
5. Прекращение досудебного расследования или уголовного преследования в отношении отдельных подозреваемых (п.3 ч.7 ст. 190);
6. Продление срока досудебного расследования (ч.4-7 ст. 192);
7. Надзор за законностью досудебного расследования, уголовное преследование (ч.1 ст. 193);
8. Санкционирование негласных следственных действий (ст.234);
9. Принятие решения по результатам изучения прекращенного уголовного дела (ст.290);
10. Принятие решения и действия прокурора по уголовному делу, поступившему с отчетом о завершении досудебного расследования (ст.302);
11. Вручение обвиняемому обвинительного акта (ст. 304);
12. Предание обвиняемого суду и направление уголовного дела в суд (ст.305);
13. Заявление ходатайства перед судом о досудебном производстве, о конфискации имущества (ч.6 ст. 668).

В судебном производстве у прокурора следующие полномочия:

1. Участие государственного обвинителя в главном судебном разбирательстве (ст. 337);
2. Принесение протеста о пересмотре судебного акта в апелляционном порядке (ч.2 ст. 414);
3. Участие в апелляционной инстанции (ч.6 ст. 428);
4. Поддержание государственного обвинения в апелляционной инстанции (ч.7 ст.429);
5. Разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора (ч.5 ст.478);
6. Заявление ходатайства о возбуждении производства по вновь открывшимся обстоятельствам (ч.1 ст.502);
7. Заявление государственным обвинителем ходатайства в главном судебном разбирательстве о заключении процессуального соглашения о признании вины (ч.1 ст.628);
8. При наличии к тому оснований заявление отвода кандидатам в присяжные заседатели (ч. 8 ст.643).

Начальник следственного отдела.

Полномочиями начальника следственного отдела обладают действующие в пределах своей компетенции лица, занимающие должности начальника следственного подразделения органа, осуществляющего

досудебное расследование и его заместители, действующие в пределах своей компетенции. Процессуальный статус начальника следственного отдела определен в ст. 59 УПК РК. Он правомочен:

1) поручать производство следствия или ускоренного досудебного расследования следователю;

2) осуществлять контроль за своевременностью выполнения следственных действий следователем по находящимся в его производстве делам, соблюдением следователем сроков расследования и содержания под стражей, исполнением указаний прокурора, поручений других следователей;

3) поручать производство расследования нескольким следователям;

4) отстранять следователя от производства по делу;

5) изучать уголовные дела и давать по ним указания;

6) в пределах своей компетенции изымать уголовное дело из одного следственного подразделения подчиненного ему органа, осуществляющего предварительное следствие, и передавать в другое следственное подразделение этого или иного подчиненного ему органа, осуществляющего предварительное следствие;

7) направлять прокурору уголовные дела с отчетом о завершении досудебного расследования, протоколом ускоренного досудебного расследования, а также уголовные дела, оконченные в порядке приказного производства;

Сноска. Пункт 7) части второй - в редакции Закона РК от 27.12.2021 [№ 88-VII](#) (в части составления лицом, осуществляющим досудебное расследование, отчета о завершении досудебного расследования, составления прокурором обвинительного акта и признания лица обвиняемым с момента составления прокурором обвинительного акта, которые вводятся в действие:

с 1 января 2022 года в отношении дел об особо тяжких преступлениях, расследуемых следователями органов внутренних дел, антикоррупционной службы и службы экономических расследований, в том числе соединенных с делами о других уголовных правонарушениях;

с 1 января 2023 года в отношении дел о коррупционных преступлениях, предусмотренных [пунктом 29\)](#) статьи 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан, в том числе соединенных с делами о других уголовных правонарушениях;

с 1 января 2026 года в отношении дел об иных уголовных правонарушениях, завершенных в форме предварительного следствия).

8) обращаться к прокурору с ходатайством об отмене необоснованного процессуального решения следователя;

8-1) обращаться к прокурору о принесении ходатайства на постановление следственного судьи;

9) в пределах своей компетенции давать обязательные для исполнения поручения и указания органам дознания;

10) рассматривать жалобы на действия (бездействие) и решения следователя.

11) Начальник следственного отдела вправе своим постановлением принимать дела к своему производству и лично производить расследование, пользуясь при этом полномочиями следователя.

12) Указания начальника следственного отдела по делу не могут ограничивать самостоятельность следователя, его права, установленные [статьей 60](#) настоящего Кодекса. Указания обязательны для исполнения, но могут быть обжалованы вышестоящему начальнику следственного отдела или прокурору. Обжалование следователем действий начальника следственного отдела не приостанавливает их исполнения, за исключением указаний о квалификации деяния подозреваемого и объеме подозрения, направлении уголовного дела прокурору с отчетом о завершении досудебного расследования или прекращении уголовного дела.

Сноска. Часть четвертая - в редакции Закона РК от 27.12.2021 [№ 88-VII](#) (в части составления лицом, осуществляющим досудебное расследование, отчета о завершении досудебного расследования, составления прокурором обвинительного акта и признания лица обвиняемым с момента составления прокурором обвинительного акта, которые вводятся в действие:

с 1 января 2022 года в отношении дел об особо тяжких преступлениях, расследуемых следователями органов внутренних дел, антикоррупционной службы и службы экономических расследований, в том числе соединенных с делами о других уголовных правонарушениях;

с 1 января 2023 года в отношении дел о коррупционных преступлениях, предусмотренных [пунктом 29\)](#) статьи 3 Уголовного кодекса Республики Казахстан, в том числе соединенных с делами о других уголовных правонарушениях;

с 1 января 2026 года в отношении дел об иных уголовных правонарушениях, завершенных в форме предварительного следствия).

Сноска. Статья 59 с изменениями, внесенными законами РК от 11.07.2017 [№ 91-VI](#) (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после дня его первого официального опубликования); от 21.12.2017 [№ 118-VI](#) (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после дня его первого официального опубликования); от 19.12.2020 [№ 384-VI](#) (вводится в действие по истечении десяти календарных дней после дня его первого официального опубликования); от 27.12.2021 [№ 88-VII](#) (порядок введения в действие см. [ст.2](#)).

13) Как участник уголовно-процессуальных правоотношений начальник следственного отдела тесно примыкает к следователю, относящемуся к группе государственных органов, осуществляющих функцию уголовного преследования.

14) Регламентация деятельности начальника следственного отдела носит двухуровневый характер. Первый уровень - законодательный. Он включает в себя положения ст. 59 УПК РК. Второй уровень - ведомственные нормативные акты, регулирующие деятельность следственных аппаратов МВД, КНБ.

Следователь.

Следователь - должностное лицо, уполномоченное осуществлять досудебное расследование по уголовному делу в пределах своей компетенции. Это - следователь органов внутренних дел, следователь органов национальной безопасности, следователь антикоррупционной службы и следователь службы экономических расследований, а также прокурор в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ст. 60 УПК).

Для решения задач, которые должны решаться в ходе досудебного расследования, следователям предоставлены сравнительно широкие процессуальные полномочия. Он как лицо, обладающее процессуальной самостоятельностью, вправе:

- своим постановлением принять дело к своему производству;
- осуществлять по нему предварительное следствие;
- выполнять все следственные действия, предусмотренные УПК РК.

Процессуальная самостоятельность следователя проявляется и в том, что все решения при производстве досудебного расследования он принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора, суда или решения суда, и несет полную ответственность за их законное и своевременное исполнение. Незаконное вмешательство в деятельность следователя влечет уголовную ответственность. В случае несогласия следователя с указаниями прокурора по расследуемому делу он вправе обжаловать их вышестоящему прокурору.

Процессуальное положение следователя и объем его процессуальных полномочий одинаковы и не зависят от его ведомственной принадлежности.

Следователь вправе:

- в любой момент своим постановлением принять дело к производству и приступить к его расследованию, не дожидаясь выполнения органами дознания неотложных следственных действий;
- по расследуемым им делам следователь имеет право знакомиться с материалами дел оперативного учета и негласных следственных действий органов дознания, относящимися к расследуемому делу;
- истребовать материалы дел оперативного учета и негласных следственных действий для приобщения в установленном законом порядке к данному делу;
- давать органам дознания обязательные для исполнения поручения и указания о производстве розыскных, следственных и негласных следственных действий;
- требовать от органов дознания содействия в производстве следственных действий.

Помимо прав на следователя закон возлагает и ряд обязанностей:

- следователь обязан принимать все меры к всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств дела;

- осуществлять уголовное преследование лица, в отношении которого собраны достаточные доказательства, указывающие на совершение им уголовного правонарушения, путем квалификации деяния подозреваемого, избрания ему меры пресечения, составления обвинительного акта с изложением обстоятельств уголовного правонарушения, описанием собранных доказательств.

- в предусмотренных законом случаях уведомлять прокурора об установлении обстоятельств, позволяющих заключить процессуальное соглашение.

- в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества принять меры к установлению имущества подозреваемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за его действия.

- при производстве расследования по уголовным делам принять меры также к установлению имущества, добытого преступным путем либо приобретенного на средства, добытые преступным путем, переданного в собственность других лиц.

Орган дознания.

Орган дознания — это государственные органы и должностные лица, которые в силу закона осуществляют досудебное расследование в форме дознания.

Орган дознания, указывает А.П. Рыжаков, - это учреждение либо должностное лицо, на которое законом возложена обязанность (представлено право) производить направленную на обеспечение расследования уголовно-процессуальную и иную деятельность в связи с наличием в его распоряжении информации о возможном совершении преступления.

В соответствии с УПК РК органами дознания являются:

- 1) органы внутренних дел;
- 2) органы национальной безопасности;
- 3) антикоррупционная служба;
- 4) служба экономических расследований;
- 5) органы военной полиции;
- 6) органы военной полиции Комитета национальной безопасности;
- 7) органы пограничной службы;
- 8) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов;
- 9) руководители дипломатических представительств, консульских учреждений и полномочных представительств Республики Казахстан;
- 10) Служба государственной охраны Республики Казахстан;

Права и обязанности органа дознания по досудебному производству и выполнению неотложных следственных действий по делам обо всех уголовных правонарушениях возлагаются также на капитанов морских судов, находящихся в дальнем плавании, руководителей геолого-разведочных партий, других государственных организаций и их подразделений,

удаленных от органов дознания - в период отсутствия транспортного сообщения.

На перечисленные органы дознания возложены следующие процессуальные полномочия:

1) принятие в соответствии с установленной законом компетенцией необходимых уголовно-процессуальных и розыскных мероприятий в целях обнаружения признаков уголовных правонарушений и лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения уголовных правонарушений;

2) выполнение уголовно-процессуальных и розыскных мероприятий по делам, по которым проводится предварительное следствие;

3) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно;

4) осуществление ускоренного досудебного расследования;

5) осуществление досудебного расследования в протокольной форме по уголовным проступкам;

6) производство предварительного следствия в случаях, предусмотренных законом.

Начальник органа дознания.

Полномочиями начальника органа дознания в ходе досудебного расследования по делам об уголовных правонарушениях в пределах своей компетенции обладают начальник Главного управления (департамента), управления, отдела органа дознания и их заместители.

Начальник органа дознания:

- организует проведение необходимых оперативно-розыскных, уголовно-процессуальных, в том числе негласных следственных действий, в целях обнаружения признаков уголовных правонарушений и лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения уголовных правонарушений;

- представляет результаты оперативно-розыскных мероприятий, негласных следственных действий органу досудебного расследования.

По делам об уголовных правонарушениях, подследственных органам предварительного следствия, начальник органа дознания:

1) обеспечивает проведение неотложных следственных действий;

2) организует выполнение поручений прокурора, начальника следственного отдела, следователя, в том числе о производстве отдельных следственных и иных действий и применении мер защиты потерпевших, свидетелей, других лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве;

3) организует выполнение поручений суда.

По делам об уголовных правонарушениях, досудебное расследование по которым осуществляется органами дознания, начальник органа дознания контролирует своевременность и законность действий дознавателей и вправе:

1) проверять находящиеся в их производстве дела;

2) давать указания о производстве отдельных следственных и иных процессуальных действий, квалификации деяния подозреваемого, передаче дела, материалов от одного дознавателя к другому;

- 3) поручать дознание нескольким дознавателям;
- 4) начать досудебное расследование и лично проводить дознание, приняв при этом дело к своему производству либо выполняя отдельные процессуальные действия.

Начальник органа дознания:

- согласовывает постановление о возбуждении ходатайства о наложении ареста на имущество, объявлении международного розыска, направлении подозреваемого, обвиняемого, не содержащихся под стражей, в медицинскую организацию для производства стационарной судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, избрании в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения в виде содержания под стражей, продлении срока содержания под стражей; изменении или отмене меры пресечения в виде содержания под стражей; производстве обыска; отстранении подозреваемого, обвиняемого от должности; запрете на приближение; этапировании подозреваемого, обвиняемого; объявлении розыска подозреваемого, обвиняемого;
- согласовывает обвинительный акт, протокол об уголовном проступке;
- утверждает протокол о задержании лиц, подозреваемых в совершении уголовных правонарушений;
- направляет уголовные дела с согласованным обвинительным актом или протоколом об уголовном проступке прокурору;
- обеспечивает принятие мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению уголовных правонарушений.
- уведомляет прокурора об установлении обстоятельств, позволяющих заключить процессуальное соглашение.

Указания начальника органа дознания по делу не могут ограничивать самостоятельность дознавателя, его права. Указания даются в письменной форме и обязательны для исполнения, но могут быть обжалованы прокурору. Обжалование дознавателем действий (бездействия) начальника органа дознания прокурору не приостанавливает их исполнения.

Дознаватель.

Это должностное лицо, уполномоченное осуществлять досудебное расследование по делу в пределах своей компетенции (ч. 1 ст. 63 УПК РК).

Как было указано выше, орган дознания, как правило, является государственным учреждением, однако дознание осуществляется должностным лицом этого учреждения, которого называют дознавателем.

- Дознаватель - это процессуальная фигура, наделенная определенными правами и обязанностями. Работая под контролем начальника органа дознания, дознаватель обладает процессуальной самостоятельностью. Это проявляется в том, что указания начальника органа дознания по уголовным делам могут быть обжалованы прокурору. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнение, за исключением указаний о квалификации деяния подозреваемого и объеме подозрения,

направлении дела с обвинительным актом прокурору или прекращении уголовного дела.

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает следующие права дознавателя:

- дознаватель вправе своим постановлением, утвержденным начальником органа дознания, принять дело к своему производству и осуществлять досудебное расследование в форме дознания и протокольной форме;

- самостоятельно принимать решение о проведении следственных и других процессуальных действий, за исключением случаев, когда законом предусмотрено утверждение либо согласование их начальником органа дознания либо предусмотрены санкции прокурора, суда, следственного судьи или решение суда.

- по делам, по которым проводится предварительное следствие, дознаватель уполномочен по поручению начальника органа дознания проводить неотложные следственные действия, о чем не позднее двадцати четырех часов обязан уведомить прокурора и орган предварительного следствия.

Закон возлагает на дознавателя и обязанности. Дознаватель обязан:

- выполнять поручения суда, прокурора, органа предварительного следствия и органа дознания о производстве отдельных следственных действий, применении мер обеспечения безопасности лиц, участвующих в уголовном процессе;

- в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества дознаватель обязан принять меры к установлению имущества подозреваемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия.

Функция уголовного преследования и обвинения необходимым образом порождает противоположную ей функцию защиты.

К стороне защиты относятся подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель (п.18 ст. 7 УПК).

Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик - это участники уголовного процесса, которые отстаивают в деле охраняемый законом личный интерес. В свою очередь, защитник, законные представители, представители - участники, защищающие или представляющие интересы других лиц.

Подозреваемый.

Это участник уголовного процесса, который появляется и вступает в уголовно-процессуальные правоотношения в досудебном расследовании.

Подозреваемым является лицо:

- 1) в отношении которого вынесено постановление о признании в качестве подозреваемого, согласованное с прокурором.

- 1-1 Допрошенное в качестве подозреваемого в порядке, предусмотренном частью 1-2 статьи 202 УПК РК, до момента отказа прокурора в согласовании постановления о признании лица подозреваемым;
- 2) задержанное в порядке статьи 131 УПК;
 - 3) в отношении которого вынесено постановление о квалификации деяния подозреваемого прокурором либо лицом, осуществляющим досудебное расследование, согласованное с прокурором.
 - 4) допрошенное в связи с наличием подозрения в совершении уголовного проступка или уголовных правонарушений, указанных в част второй – 11-1 статьи 191 УПК РК.

Орган уголовного преследования в момент задержания незамедлительно до начала производства любых следственных действий с участием подозреваемого обязан разъяснить подозреваемому его права, предусмотренные законом, о чем делается отметка в протоколе задержания, протоколе допроса подозреваемого и постановлениях о признании лица подозреваемым и квалификации деяния подозреваемого.

В случае задержания подозреваемого он должен быть допрошен не позднее двадцати четырех часов с момента составления протокола задержания при обеспечении права на свидание наедине и конфиденциально до первого допроса с избранным им или назначенным защитником. Задержанный подозреваемый вправе немедленно сообщить по телефону или иным способом по месту своего жительства или работы о своем задержании и месте содержания.

При наличии оснований полагать, что сообщение о задержании может воспрепятствовать досудебному расследованию, должностное лицо органа уголовного преследования, осуществляющее задержание, может произвести уведомление совершеннолетних членов семьи, близких родственников задержанного самостоятельно. Такое уведомление должно быть произведено безотлагательно. О факте такого сообщения делается отметка в протоколе задержания, где указываются время и способ сообщения о задержании.

В случае уклонения подозреваемого от явки в орган уголовного преследования он должен быть допрошен по существу подозрения незамедлительно после его привода, а в остальных случаях - не позднее окончания досудебного расследования с соблюдением права на свидание наедине с защитником.

Подозреваемый должен быть допрошен по поводу имеющегося против него подозрения, а равно об иных известных ему обстоятельствах, имеющих значение по делу, и доказательствах. Если подозреваемый не воспользовался своим правом отказаться от дачи показаний до начала первого допроса, он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств в уголовном процессе, в том числе и при его последующем отказе от этих показаний.

Найдя подозрение необоснованным, орган досудебного расследования обязан незамедлительно принять меры к отмене примененных в отношении него мер процессуального принуждения.

Подозреваемый - это фигура в уголовном процессе, которая участвует только при предварительном следствии и дознании. Если в отношении подозреваемого будут собраны доказательства, достаточные для его привлечения в качестве обвиняемого, он станет (по общему правилу) обвиняемым. Процессуальное положение подозреваемого обусловлено имеющимся личным интересом в деле

Как участник уголовного процесса подозреваемый наделен процессуальным статусом.

Права подозреваемого заключаются в следующем.

1) получить от лица, осуществившего задержание, разъяснение принадлежащих ему прав;

2) знать, в чем он подозревается;

3) самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить защитника. В случае, если защитник не приглашен подозреваемым, его родственниками или доверенными лицами, орган уголовного преследования обязан обеспечить его участие;

4) пользоваться правами гражданского ответчика в случае признания его таковым в связи с предъявлением по делу гражданского иска;

5) иметь свидание с избранным или назначенным защитником наедине и конфиденциально, в том числе до начала допроса;

6) давать показания только в присутствии защитника, за исключением случаев отказа от него;

7) получить копии постановлений о признании подозреваемым, гражданским ответчиком, квалификации деяния, протокола задержания, ходатайства и постановления об избрании и продлении срока меры пресечения, постановления о прекращении уголовного дела;

8) отказаться от дачи показаний;

9) получить от лица, осуществляющего досудебное расследование, разъяснение о порядке и условиях применения меры пресечения в виде залога и других мер, не связанных с содержанием под стражей;

10) представлять доказательства;

11) заявлять ходатайства, в том числе о принятии мер безопасности, и отводы;

12) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;

13) пользоваться бесплатной помощью переводчика;

14) участвовать с разрешения органа уголовного преследования в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству защитника либо законного представителя;

15) примириться с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом, в том числе в порядке медиации;

16) на любой стадии расследования заявить ходатайство прокурору либо выразить ему согласие о заключении процессуального соглашения с изложением своих предложений о виде и мере наказания и заключить процессуальное соглашение;

17) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать замечания на протоколы;

18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения следователя, дознавателя, прокурора и суда;

19) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону;

20) при назначении и производстве экспертизы, а также предъявлении ему заключения эксперта осуществлять действия, предусмотренные статьями 274, 286 УПК, а именно: - до проведения экспертизы знакомиться с постановлением о ее назначении и получать разъяснение принадлежащих им прав, о чем составляется протокол; заявлять отвод эксперту или ходатайство об отстранении от производства экспертизы органа судебной экспертизы; - ходатайствовать о назначении в качестве экспертов указанных ими лиц или сотрудников конкретных органов судебной экспертизы, а также проведении экспертизы комиссией экспертов; ходатайствовать о постановке перед экспертом дополнительных вопросов или уточнении поставленных; - присутствовать при производстве экспертизы; - знакомиться с заключением эксперта либо сообщением о невозможности дать заключение.

21) знакомиться по окончании расследования с материалами дела и выписывать из него любые сведения, а также снимать копии с использованием научно-технических средств, за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну;

22) возражать против прекращения уголовного преследования;

23) безотлагательно уведомляться органом, ведущим уголовный процесс, о принятии процессуальных решений, затрагивающих его права и законные интересы, за исключением вопросов, касающихся негласных следственных действий, а также получить их копии;

24) ходатайствовать о дополнительном допросе показывающего против него свидетеля, вызове и допросе в качестве свидетелей указанных им лиц на очную ставку с ними.

Наличие у подозреваемого защитника или законного представителя не может служить основанием для устранения или ограничения какого-либо права подозреваемого.

Обвиняемый.

Это лицо, в отношении которого собраны достаточные данные, свидетельствующие о совершении им уголовного правонарушения.

В соответствии с законом обвиняемым признается лицо, в отношении которого:

1) прокурором утвержден обвинительный акт;

2) прокурором утвержден протокол об уголовном проступке и принято решение о направлении уголовного дела в суд по соответствующей статье (статьям) уголовного закона;

3) досудебное расследование окончено заключением процессуального соглашения.

Обвиняемый, в отношении которого назначено судебное разбирательство, а по делам частного обвинения - в отношении которого жалоба принята судом к своему производству, именуется подсудимым. Подсудимый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, именуется осужденным. Подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор, именуется оправданным.

Таким образом, понятием «обвиняемый» закон охватывает подсудимого, осужденного и оправданного.

Принцип презумпции невиновности имеет важное значение для правового положения обвиняемого. Суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны обеспечивать обвиняемому возможность защищаться всеми не запрещенными законом способами, не допуская возложения на обвиняемого доказывания своей невиновности, а также не допуская применения к нему мер, принуждающих обвиняемого к самообвинению.

Обвиняемый вправе пользоваться правами, предусмотренными законом для подозреваемого (ч. 9 ст. 64 УПК), а также:

- 1) знать, в чем он обвиняется;
- 2) получить копию утвержденного прокурором обвинительного акта, протокола об уголовном проступке;
- 3) защищать свои права и законные интересы средствами и способами, не противоречащими закону, и иметь достаточное время и возможность для подготовки к защите;
- 4) пользоваться правами гражданского ответчика в случае признания его таковым в связи с предъявлением по делу гражданского иска;
- 5) на любой стадии расследования заявить ходатайство или выразить согласие о заключении процессуального соглашения и заключить процессуальное соглашение, получить копию процессуального соглашения;
- 6) заявить ходатайство о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

Подсудимый имеет право:

- 1) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой и апелляционной инстанций;
- 2) пользоваться всеми правами стороны защиты, а также правом на последнее слово;
- 3) на любой стадии судебного разбирательства заявить ходатайство или выразить согласие о заключении процессуального соглашения о сотрудничестве и заключить процессуальное соглашение;
- 4) отказаться от заключенного процессуального соглашения до момента удаления суда в совещательную комнату для принятия решения;

- 5) требовать гласного судебного разбирательства;
- 6) возражать против прекращения дела.

Осужденный или оправданный имеют право:

- 1) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;
- 2) обжаловать приговор, постановления суда, постановления судьи и получать копии обжалуемых решений;
- 3) знать о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения;
- 4) участвовать в судебном рассмотрении принесенных жалоб и протестов;
- 5) заявить ходатайство или выразить согласие о заключении процессуального соглашения о сотрудничестве и заключить процессуальное соглашение.

6) Наличие у обвиняемого защитника или законного представителя не может служить основанием для устранения или ограничения какого-либо права обвиняемого.

Защитник.

8) Функция защиты осуществляется защитником, т.е. лицом, осуществляющим в установленном законом порядке защиту прав и интересов свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 66 УПК РК).

9) В качестве защитника участвует адвокат. При участии адвоката в уголовном процессе в качестве защитника наряду с ним по письменному заявлению свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного их защиту может осуществлять одно из следующих лиц: супруг (супруга) или близкий родственник, опекун, попечитель либо представитель организации, на попечении или иждивении которой находится подзащитный. Иностранцы допускаются к участию в деле в качестве защитников, если это предусмотрено международным договором Республики Казахстан с соответствующим государством на взаимной основе, в порядке, определяемом законодательством.

10) Участие адвоката - одна из важных уголовно-процессуальных гарантий прав и законных интересов подозреваемого (обвиняемого), реализующих их право на защиту. В соответствии со ст. 26 УПК РК подозреваемый, обвиняемый имеют право на защиту. Это право они могут осуществлять как лично, так и с помощью защитника или законного представителя.

11) Участие в уголовном судопроизводстве защитника и законного представителя подозреваемого, обвиняемого не умаляет принадлежащих последним прав. Подозреваемый, обвиняемый не должны принуждаться к

даче показаний, представлению органам уголовного преследования каких-либо материалов, оказанию им какого бы то ни было содействия.

12) За подозреваемым, обвиняемым сохраняются все гарантии принадлежащего им права на защиту также при рассмотрении уголовного дела в отношении лица, обвиняемого в совместном с ними совершении уголовного правонарушения.

13) Защитник допускается к участию в деле с момента получения лицом статуса свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого, обвиняемого, а также в любой последующий момент уголовного процесса.

14) Поскольку Конституция РК гарантирует каждому право на квалифицированную юридическую помощь (ст.13), гарантией указанного положения Конституции РК служит запрет: адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого или обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного (ч. 5 ст. 66 УПК РК).

Норма УПК РК, регламентирующая обязательное участие защитника при производстве по уголовному делу, является также гарантией реализации права на защиту подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. Согласно ст. 67 УПК РК участие защитника в производстве по уголовному делу обязательно в случаях, если:

1) об этом ходатайствуют подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный;

2) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный не достигли совершеннолетия;

3) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

4) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;

5) лицо подозревается, обвиняется в совершении преступления, за которое в качестве меры наказания могут быть назначены лишение свободы на срок свыше десяти лет, пожизненное лишение свободы либо смертная казнь;

6) к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному применено содержание под стражей в качестве меры пресечения или они принудительно направлены на стационарную судебно-психиатрическую экспертизу;

7) между интересами подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденных, оправданных, один из которых имеет защитника, имеются противоречия;

8) в уголовном процессе участвует представитель потерпевшего (частного обвинителя) или гражданского истца;

9) при рассмотрении дела в суде участвует прокурор, поддерживающий государственное обвинение (государственный обвинитель);

10) подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный находятся вне пределов Республики Казахстан и уклоняются от явки в органы уголовного преследования или суда;

11) заявлено ходатайство о процессуальном соглашении и его заключении.

Свидетель, имеющий право на защиту, подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный, их законные представители могут пригласить адвоката в качестве защитника. В процессе могут участвовать несколько защитников. По просьбе свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного в случае их невозможности пригласить защитника, его участие обеспечивается органом, ведущим уголовный процесс.

В тех случаях, когда участие избранного или назначенного защитника невозможно в течение длительного (не менее пяти суток) срока, орган ведущий уголовный процесс, вправе предложить свидетелю, имеющему право на защиту, подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному, оправданному пригласить другого защитника или принять меры к назначению защитника через профессиональную организацию адвокатов или ее структурные подразделения. Орган, ведущий уголовный процесс, не вправе рекомендовать пригласить в качестве защитника определенное лицо.

В случае задержания или заключения под стражу, если явка защитника, избранного подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, оправданным невозможна в течение двадцати четырех часов, орган, ведущий уголовный процесс, предлагает подозреваемому, подсудимому, осужденному, оправданному пригласить другого защитника, а в случае отказа принимает меры к назначению защитника через профессиональную организацию адвокатов или ее структурные подразделения.

Поскольку адвокат в уголовном процессе может участвовать в качестве защитника либо по приглашению, либо по назначению, оплата его труда производится соответственно от вида участия. Если адвокат назначен в порядке ст. 68 УПК, то в этом случае оплата труда производится за счет государства.

Если адвокат участвует в процессе по приглашению подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного, то они сами оплачивают его услуги.

В случае если в производстве по уголовному делу участвует несколько защитников, процессуальное действие, при котором необходимо участие защитника, не может признаваться незаконным из-за участия в нем не всех защитников соответствующего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного.

Адвокат вступает в дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера, удостоверяющего его полномочия на защиту конкретного лица. Другое лицо представляет документ, подтверждающий его право на участие в уголовном процессе в качестве защитника (свидетельство о браке, документ, подтверждающий родственные отношения с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, оправданным, решения органов, осуществляющих функции по опеке и попечительству).

Подозреваемый, обвиняемый, подсудимый вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого в присутствии участвующего в производстве по уголовному делу защитника.

Не принимается отказ от защитника по мотивам отсутствия средств для оплаты юридической помощи. Отказ оформляется в письменной форме или отражается в протоколе соответствующего следственного или судебного действия. Отказ от защитника не лишает лицо права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Вступление защитника в процесс не влечет повторения действий, которые были к этому времени совершены в ходе расследования или судебного разбирательства.

Защитник обязан использовать все законные средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, опровергающих подозрение, обвинение или смягчающих ответственность подозреваемого, обвиняемого, и оказать им необходимую квалифицированную юридическую помощь.

Для эффективной реализации функции защиты в уголовном процессе, закон наделяет защитника определенными полномочиями. Согласно ч. 2 ст. 70 УПК защитник вправе:

- 1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания наедине и конфиденциально без ограничений их количества и продолжительности;
- 2) в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, собирать и представлять предметы, документы, сведения, а также иные данные, необходимые для оказания юридической помощи, которые подлежат обязательному приобщению к материалам уголовного дела;
- 3) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных и процессуальных действиях, в том числе в осмотре, обыске, выемке, производимых с их участием или по их ходатайству либо ходатайству самого защитника;
- 4) заявлять отводы;
- 5) с момента вступления в дело знакомиться со следующими материалами дела в отношении его подзащитного, за исключением материалов дела, содержащих данные об оперативно-розыскных и контрразведывательных мероприятиях, негласных следственных действиях:

- заявлением, сообщением лица о совершенном уголовном правонарушении, за исключением содержащихся в них персональных данных;

- о регистрации такого заявления, сообщения в едином реестре досудебного расследования, за исключением содержащихся в них персональных данных;

- протоколами следственных и процессуальных действий, произведенных с участием подзащитного;

- постановлением о применении меры пресечения и ходатайством перед судом о даче санкции на применение меры пресечения.

С помощью научно-технических средств вправе снимать либо получать от лица, осуществляющего досудебное расследование, копии постановлений органа досудебного расследования в отношении его подзащитного о (об):

- принятии материалов досудебного расследования в производство;

- создании следственной, следственно-оперативной группы;

- установлении языка судопроизводства по уголовному делу;

- признании потерпевшим, за исключением содержащихся в них персональных данных;

- признании гражданским истцом;

- признании подозреваемым;

- квалификации деяния подозреваемого;

- возбуждении ходатайства о санкционировании меры пресечения;

- привлечении специалиста для дачи заключения;

- назначении судебной экспертизы;

- наложении ареста на имущество;

- прерывании сроков досудебного расследования;

- прекращении досудебного расследования;

- возобновлении прекращенного досудебного расследования;

- результатах рассмотрения жалоб, ходатайств стороны защиты;

- производстве обыска, выемки (после их завершения);

- производстве следственного эксперимента;

- получении образцов для экспертного исследования.

А также с помощью научно-технических средств вправе снимать копии:

- заключения специалиста, эксперта, сообщения о невозможности дачи заключения в отношении его подзащитного;

- уведомления об окончании производства следственных действий и разъяснении права на ознакомление с материалами уголовного дела.

По окончании досудебного расследования вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, снимать копии с помощью научно-технических средств, за исключением сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, и списка свидетелей обвинения;

б) заявлять ходатайства, в том числе о принятии мер безопасности;

7) участвовать в предварительном слушании дела, судебном разбирательстве в суде любой инстанции, выступать в судебных прениях, участвовать в заседании суда при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам, при рассмотрении ходатайства о санкционировании меры пресечения судом, при рассмотрении ходатайства о продлении срока содержания под стражей, домашнего ареста, при рассмотрении жалоб и ходатайств стороны защиты следственным судьей, при депонировании показаний;

8) знакомиться с протоколом судебного заседания, при этом вправе проставлять свои подписи в конце протокола, а при ознакомлении с частью протокола судебного заседания, проставляя подписи в конце этой части, и приносить на него замечания;

9) получать копии процессуальных документов, подлежащих вручению ему и его подзащитному;

10) возражать против незаконных действий (бездействия) лица, ведущего уголовный процесс, и иных лиц, участвующих в уголовном процессе, требовать внесения этих возражений в процессуальные документы;

11) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и участвовать в их рассмотрении;

12) использовать любые другие средства и способы защиты, не противоречащие закону;

13) быть заблаговременно извещенным органом, ведущим уголовный процесс, о времени и месте производства процессуального действия с участием подзащитного, а также обо всех судебных заседаниях, связанных с рассмотрением жалоб стороны защиты, ходатайств о применении меры пресечения, продлении срока содержания под стражей, депонировании показаний.

3. Адвокат, участвующий в деле в качестве защитника, наряду с правами, предусмотренными частью [второй](#) настоящей статьи, также вправе:

1) ходатайствовать перед следственным судьей о депонировании показаний свидетеля и потерпевшего;

2) ходатайствовать перед следственным судьей об истребовании любых сведений, документов, предметов, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи и защиты интересов подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, имеющего право на защиту, за исключением сведений, составляющих государственные секреты, в случаях отказа в исполнении запроса либо непринятия решения по нему в течение трех суток;

3) ходатайствовать перед следственным судьей о назначении экспертизы либо производстве органом досудебного расследования следственного действия, за исключением негласного следственного действия, в том числе если органом уголовного преследования в удовлетворении такого ходатайства было необоснованно отказано либо по нему не принято решение в течение трех суток;

4) опрашивать, в том числе с использованием научно-технических средств, лиц, которым что-либо известно об обстоятельствах дела и ходатайствовать о приобщении полученных таким образом фактических данных к материалам дела;

5) получать на договорной основе заключения эксперта, специалиста по делу и ходатайствовать о приобщении таких заключений к материалам дела;

6) ходатайствовать перед следственным судьей о принудительном приводе в орган, ведущий уголовный процесс, ранее опрошенного им свидетеля, обеспечение явки которого для дачи показаний затруднительно.

4. Защитник, участвующий в производстве следственного действия, вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам после окончания допроса лицом, осуществляющим досудебное расследование. Лицо, осуществляющее досудебное расследование, может отвести вопросы защитника, но обязан занести все заданные вопросы в протокол. В протоколе следственного действия защитник вправе делать письменные замечания по поводу правильности и полноты его записи.

Адвокат, участвующий в производстве процессуального действия в качестве защитника, вправе давать по просьбе подзащитного краткие консультации в присутствии лица, осуществляющего досудебное расследование.

5. Защитник не вправе: совершать каких-либо действий против интересов подзащитного и препятствовать осуществлению принадлежащих ему прав; вопреки позиции подзащитного признавать его причастность к уголовному правонарушению и виновность в его совершении, заявлять о примирении подзащитного с потерпевшим; признавать гражданский иск; отзывать поданные подзащитным жалобы и ходатайства; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с обращением за юридической помощью и ее осуществлением.

6. Защитник имеет также другие права и несет другие обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом.

Потерпевший.

- Потерпевшим в уголовном процессе признается лицо, в отношении которого есть основание полагать, что ему непосредственно уголовным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред (ч. 1 ст. 71 УПКРК).

- Моральный вред должен выражаться в том, что в связи с совершенным преступлением унижаются честь, достоинство, репутация гражданина, ему причиняются нравственные страдания (клевета, оскорбление).

- Физический вред может состоять в причинении телесных повреждений, физических страданий, расстройства здоровья.

- Имущественный вред заключается в лишении материальных благ, имущества. Иногда лицу одновременно причиняется несколько видов вреда. Потерпевшему обеспечивается возмещение имущественного вреда,

причиненного преступлением, а также расходов, связанных с его участием в уголовном процессе, включая расходы на представителя.

- Иск потерпевшего о возмещении ему морального вреда рассматривается в уголовном процессе. Если такой иск им не предъявлялся либо оставлен без рассмотрения, то потерпевший вправе предъявить его в порядке гражданского судопроизводства.

- Лицо признается в уголовном процессе потерпевшим после вынесения соответствующего постановления. Если в ходе уголовного процесса будет установлено отсутствие оснований для его пребывания в этом положении, орган, ведущий уголовный процесс, своим постановлением прекращает участие лица в качестве потерпевшего.

Потерпевший имеет право:

- 1) знать о предъявленном подозрении и обвинении;
- 2) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 3) представлять доказательства;
- 4) заявлять ходатайства и отводы;
- 5) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 6) иметь представителя;
- 7) получать имущество, изъятое у него органом уголовного преследования в качестве средства доказывания или представленное им самим, а также принадлежащее ему имущество, изъятое у лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, получать принадлежащие ему подлинники документов;
- 8) примириться, в том числе в порядке медиации, с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым в случаях, предусмотренных законом;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания;
- 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- 11) знакомиться по окончании досудебного расследования со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме, за исключением сведений, составляющих государственные секреты;
- 12) заявлять ходатайства о предоставлении мер безопасности ему и членам его семьи, неразглашении обстоятельств частной жизни, о применении в отношении подозреваемого запрета на приближение;
- 13) получить копии постановлений о признании его потерпевшим или отказе в этом, прекращении досудебного расследования, обвинительного акта, а также копии приговора и постановления суда первой, апелляционной и кассационной инстанций;
- 14) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой, апелляционной и кассационной инстанций;
- 15) выступать в судебных прениях;

16) поддерживать обвинение, в том числе и в случае отказа государственного обвинителя от обвинения;

17) знакомиться с протоколом судебного заседания, при этом вправе проставлять свои подписи в конце протокола, а при ознакомлении с частью протокола судебного заседания - в конце этой части; в случае применения аудио-, видеофиксации судебного заседания - в конце протокола, подавать замечания на протокол;

18) приносить жалобы на действия (бездействие) органа, ведущего уголовный процесс;

19) обжаловать приговор и постановления суда;

20) знать о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения и участвовать в их рассмотрении;

21) защищать свои права и законные интересы иными способами, не противоречащими закону;

22) знать о намерении сторон заключить процессуальное соглашение, о его условиях и последствиях, предлагать свои условия по возмещению ущерба, причиненного преступлением, либо возражать против его заключения.

Потерпевший, а в случае его смерти его правопреемники имеют право на получение за счет бюджетных средств денежной компенсации за имущественный вред, причиненный особо тяжким преступлением, если у осужденного за такое преступление отсутствует имущество, достаточное для возмещения причиненного этим преступлением ущерба. В этом случае вопрос о выплате за счет бюджетных средств денежной компенсации разрешается судом, постановившим приговор, по заявлению потерпевшего либо его правопреемника. Потерпевший имеет право в указанных случаях на компенсацию ущерба в полном объеме, если ущерб не превышает ста пятидесяти месячных расчетных показателей.

Потерпевший обязан:

- явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;
- правдиво сообщить все известные по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы;
- не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу;
- соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин он может быть подвергнут принудительному приводу, и на него может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном статьей 160 УПК.

За отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний потерпевший несет в соответствии с законом уголовную ответственность.

По делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные настоящей статьей, осуществляют близкие родственники, супруг (супруга) умершего. Если на предоставление

прав потерпевшего претендуют несколько лиц, которым уголовным правонарушением причинен моральный вред, все они могут быть признаны потерпевшими либо по соглашению между ними один из них.

Потерпевшим может быть признано юридическое лицо, которому уголовным правонарушением причинен имущественный вред. В этом случае права и обязанности потерпевшего осуществляет представитель юридического лица.

Частный обвинитель.

Частным обвинителем является лицо:

- подавшее жалобу в суд по делу частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде;
- потерпевший по делам публичного и частно-публичного обвинения, самостоятельно поддерживающий обвинение в суде, в случае отказа государственного обвинителя от обвинения (ч.1 ст.72 УПК РК).

Частный обвинитель пользуется всеми правами и несет все обязанности потерпевшего, а также наделяется правами, предусмотренными ч.ч. 3,5 ст. 411 УПК. А именно: подавать встречную жалобу; излагать суть жалобы в судебном следствии; представлять доказательства; участвовать в их исследовании; излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона к подсудимому и назначении ему наказания, а также другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства; в судебном заседании изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту; отказаться от обвинения.

Гражданский истец.

Гражданским ответчиком признается физическое или юридическое лицо, которому предъявлен иск в уголовном деле (ч.1 ст.74 УПК РК).

Гражданский истец в целях поддержания предъявленного им иска имеет право:

- 1) знать сущность подозрения, обвинения;
- 2) представлять доказательства;
- 3) давать объяснения по предъявленному иску;
- 4) представлять материалы для приобщения к уголовному делу;
- 5) заявлять ходатайства и отводы, давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым владеет;
- 6) пользоваться бесплатной помощью переводчика, иметь представителя;
- 7) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- 8) участвовать с разрешения прокурора, следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его представителя;
- 9) знакомиться по окончании расследования с материалами дела, относящимися к гражданскому иску, и выписывать из него любые сведения и

в любом объеме, за исключением сведений, составляющих государственные секреты;

10) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к заявленному гражданскому иску;

11) участвовать в рассмотрении гражданского иска любой судебной инстанции;

12) выступать в судебных прениях;

13) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

14) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения органа, ведущего уголовный процесс;

15) обжаловать приговор и постановления суда в части, касающейся гражданского иска;

16) знать о принесенных по делу жалобах и протестах в части гражданского иска и подавать на них возражения;

17) участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб и протестов;

18) получать компенсацию причиненного вреда за счет средств фонда компенсации вреда потерпевшим;

19) заявлять о принятии мер безопасности.

Гражданский ответчик.

Гражданским ответчиком признается физическое или юридическое лицо, которому предъявлен иск в уголовном деле (ч. 1 ст. 74 УПК РК).

Гражданский ответчик в целях защиты своих интересов в связи с предъявленным ему иском имеет право:

1) знать сущность подозрения, обвинения и гражданского иска;

2) возражать против иска, подавать встречный иск;

3) давать объяснения и показания по существу предъявленного иска;

4) иметь представителя;

5) представлять материалы для приобщения к уголовному делу;

6) заявлять ходатайства и отводы;

7) знакомиться по окончании расследования с материалами, относящимися к гражданскому иску, и выписывать любые сведения и в любом объеме, за исключением сведений, составляющих государственные секреты;

8) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к заявленному гражданскому иску;

9) участвовать в рассмотрении гражданского иска в любой судебной инстанции;

10) выступать в судебных прениях, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения органа, ведущего уголовный процесс;

11) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

12) обжаловать приговор и постановления суда в части, касающейся гражданского иска;

13) знать о принесенных по делу протестах и жалобах в части гражданского иска и подавать на них возражения;

14) участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб и протестов;

15) заявлять о принятии мер безопасности.

Гражданский истец и гражданский ответчик несут следующие обязанности:

- явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс, правдиво сообщить все известные по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы;

- не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу;

- соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

- Законные представители и представители.

- Процессуальной функцией представителей является обеспечение законных интересов представляемого лица в связи с участием в производстве по уголовному делу.

- Законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного. Это родители (родитель), усыновители (удочерители), опекуны, попечители подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, а также представители организаций и лиц, на попечении или иждивении которых находятся подозреваемый, обвиняемый или потерпевший (п.13 ст. 7 УПК РК). Они привлекаются, если по делу проходят несовершеннолетние или лица, страдающие психическими расстройствами.

- Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя.

- Согласно уголовно-процессуальному закону представители - это лица, уполномоченные представлять законные интересы потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя, гражданского ответчика в силу закона или соглашения (п.32 ст. 7 УПК РК).

- Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты и иные лица, правомочные в силу закона представлять в уголовном процессе законные интересы потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя и допущенные к участию в нем постановлением органа, ведущего уголовный процесс.

- Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или не владеющих языком судопроизводства либо по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному

участию в процессе привлекаются их законные представители и представители. В таких случаях в качестве представителя потерпевшего допускается адвокат, избранный потерпевшим либо его законным представителем. В случае, если адвокат не приглашен самим потерпевшим или его законным представителем, участие адвоката обеспечивается органом,

- ведущим уголовный процесс, путем вынесения постановления, обязательного для профессиональной организации адвокатов или ее структурного подразделения. Орган, ведущий уголовный процесс, не вправе рекомендовать пригласить в качестве защитника конкретного адвоката. Оплата труда адвоката в случае отсутствия у потерпевшего или его законного представителя средств производится за счет бюджетных средств.

- Представитель потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя не вправе совершать каких-либо действий вопреки интересам представляемого участника процесса. Личное участие в процессе потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя не лишает их права иметь по этому делу представителя.

- Представители гражданского ответчика.

- Представителями гражданского ответчика признаются адвокаты и иные лица, правомочные в силу закона представлять в уголовном процессе законные интересы гражданского ответчика и допущенные к участию в нем постановлением органа, ведущего уголовный процесс.

- Представители гражданского ответчика имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими физические или юридические лица, в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом.

- Представитель гражданского ответчика не вправе совершать каких-либо действий вопреки интересам представляемого участника процесса. Личное участие в процессе гражданского ответчика не лишает его права иметь по этому делу представителя.

Иные лица, участвующие в уголовном процессе

Нормативная регламентация иных участников уголовного судопроизводства изложена законодателем в главе 10 УПК РК.

Иные лица, участвующие в уголовном процессе - это участники уголовного процесса, выполняющие функцию содействия правосудию. Они вовлекаются или допускаются в уголовный процесс для выполнения эпизодических задач по оказанию помощи в расследовании и судебном разрешении уголовных дел. К ним относятся:

- 1) секретарь судебного заседания;
- 2) переводчик;
- 3) свидетель;
- 4) свидетель, имеющий право на защиту;
- 5) понятой;
- 6) эксперт;
- 7) специалист;

- 8) судебный пристав;
- 9) медиатор.

Свидетель - это лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для дела и которое несет ответственность за дачу заведомо ложных показаний или отказ от дачи показаний.

Не подлежат допросу в качестве свидетеля:

1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах дела, которые им стали известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а также в ходе обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения;

2) третейский судья или арбитр - об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с исполнением обязанностей третейского судьи или арбитра;

3) защитник подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, а равно их законные представители, представитель потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, а также адвокат свидетеля - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с выполнением своих обязанностей;

4) священнослужитель - об обстоятельствах, известных ему из исповеди;

5) лицо, которое в силу своего малолетнего возраста либо психических или физических недостатков неспособно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания;

6) медиатор - об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с проведением медиации;

7) участник национального превентивного механизма - об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с осуществлением своей деятельности, за исключением случаев, представляющих угрозу национальной безопасности.

В уголовном процессе свидетель наделен правами:

1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения;

2) давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;

3) пользоваться бесплатной помощью переводчика;

4) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;

5) собственноручной записи показаний в протоколе допроса;

6) приносить жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора и суда, заявлять ходатайства, касающиеся его прав и законных интересов, в том числе о принятии мер безопасности.

Свидетель имеет право давать показания в присутствии своего адвоката. Неявка адвоката ко времени, установленному лицом,

осуществляющим досудебное расследование, не препятствует проведению допроса свидетеля.

Свидетелю обеспечивается возмещение расходов, понесенных им при производстве по уголовному делу.

В обязанности свидетеля входит:

- 1) явиться по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- 2) правдиво сообщить все известное по делу и ответить на поставленные вопросы;
- 3) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу, если он был предупрежден об этом дознавателем, следователем или прокурором;
- 4) соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

В случае, если на лицо указано в заявлении и сообщении об уголовном правонарушении как на лицо, его совершившее, либо против него дает показания свидетель, участвующий в уголовном процессе, но к данному лицу не применено процессуальное задержание либо не вынесено постановление о признании его подозреваемым, то оно приобретает статус свидетеля, имеющего право на защиту.

Свидетель, имеющий право на защиту имеет право:

- 1) отказаться от дачи показаний, которые могут повлечь для него самого, его супруга (супруги) или близких родственников преследование за совершение уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения;
- 2) самостоятельно или через третьих лиц пригласить адвоката;
- 3) давать показания в присутствии избранного им адвоката, участвующего в качестве защитника до начала допроса;
- 4) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 5) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 6) заявлять отвод переводчику, участвующему в его допросе;
- 7) собственноручной записи своих показаний в протоколе допроса;
- 8) знакомиться с документами, указанными в части пятой настоящей статьи, за исключением материалов оперативно-розыскных и негласных следственных действий;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания, представлять доказательства;
- 10) заявлять ходатайства, касающиеся его прав и законных интересов, в том числе о производстве экспертизы и применении мер безопасности;
- 11) заявлять отводы;
- 12) на очную ставку с теми, кто свидетельствует против него;
- 13) приносить жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора.

Свидетель, имеющий право на защиту, обязан:

- 1) являться по вызовам суда, прокурора, лица, осуществляющего досудебное расследование;
- 2) соблюдать установленный порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

За дачу ложных показаний, отказ от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность, предусмотренную ст. 420 УК РК. За уклонение от дачи показаний или неявку без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, на свидетеля, в том числе имеющего право на защиту, может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном ст. 160 УПК РК.

Эксперт.

В качестве эксперта может быть вызвано незаинтересованное в деле лицо, обладающее специальными научными знаниями (ч. 1 ст. 79 УПК РК).

К эксперту как участнику уголовного процесса предъявляются следующие требования.

1. Эксперт должен обладать специальными научными знаниями. Специальные научные знания - область специальных знаний, содержание которой составляют научные знания, реализованные в методиках судебно-экспертных исследований (п. 6 ст. 7 УПК РК).

2. Эксперт должен быть незаинтересованным в исходе дела и подлежит отводу в случаях, предусмотренных УПК.

Уголовно-процессуальным законом эксперт наделен правами:

1) знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы;

2) заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, а также принятия мер безопасности;

3) участвовать в производстве процессуальных действий и судебном заседании с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, и задавать участвующим в них лицам вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;

4) знакомиться с протоколом процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части с протоколом судебного заседания и делать подлежащие внесению в протоколы замечания относительно полноты и правильности фиксации его действий и показаний; по согласованию с органом, назначившим экспертизу, давать в пределах своей компетенции заключение по выявленным в ходе судебно-экспертного исследования обстоятельствам, имеющим значение для дела, выходящим за пределы вопросов, содержащихся в постановлении о назначении судебной экспертизы;

5) представлять заключение и давать показания на родном языке или языке, которым владеет; пользоваться бесплатной помощью переводчика; заявлять отвод переводчику;

б) обжаловать решения и действия органа, ведущего уголовный процесс, и иных лиц, участвующих в производстве по делу, ущемляющие его права при производстве экспертизы;

7) получать возмещение расходов, понесенных при производстве экспертизы, и вознаграждение за выполненную работу, если производство судебной экспертизы не входит в круг его должностных обязанностей.

Эксперт не вправе:

1) вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с производством экспертизы, без ведома органа, ведущего уголовный процесс;

2) самостоятельно собирать материалы для исследования;

3) проводить исследования, которые могут повлечь полное или частичное уничтожение объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств, если на это не было специального разрешения органа, назначившего экспертизу.

Эксперт обязан:

1) явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;

2) провести всестороннее, полное и объективное исследование представленных ему объектов, дать обоснованное и объективное письменное заключение по поставленным вопросам;

3) отказаться от дачи заключения и составить мотивированное письменное сообщение о невозможности дать заключение и направить его в орган, ведущий уголовный процесс;

4) давать показания по вопросам, связанным с проведенным исследованием и данным заключением;

5) обеспечивать сохранность представленных на исследование объектов;

6) не разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с производством экспертизы;

7) представлять органу, назначившему экспертизу, смету расходов и отчет о расходах, понесенных в связи с производством экспертизы.

8) За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность, установленную ст. 420 УК РК.

Эксперт, являющийся сотрудником органов судебной экспертизы, считается по роду своей деятельности ознакомленным с его правами и обязанностями и предупрежденным об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

Специалист.

В качестве специалиста для участия в производстве по уголовному делу может быть привлечено не заинтересованное в деле лицо, обладающее специальными знаниями, необходимыми для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств путем разъяснения участникам уголовного процесса вопросов, входящих в его специальную компетенцию, а также применения научно-технических средств. Специалистами являются также педагог, психолог, участвующие в

следственных и иных процессуальных действиях с участием несовершеннолетнего, а равно врач, участвующий в следственных и иных процессуальных действиях, за исключением случаев назначения его экспертом.

В соответствии с п. 5 ст. 7 УПК РК специальные знания - это не общеизвестные в уголовном процессе знания, приобретенные лицом в ходе профессионального обучения либо практической деятельности, используемые для решения задач уголовного судопроизводства.

В качестве специалиста для проведения исследования и дачи заключения может быть привлечен сотрудник уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа Республики Казахстан.

Специалист имеет право:

1) знакомиться с материалами, относящимися к предмету исследования;

2) заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения;

3) знать цель своего вызова;

4) отказаться от участия в производстве по делу, если не обладает соответствующими специальными знаниями и навыками;

5) с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, задавать вопросы участникам следственного или судебного действия; обращать их внимание на обстоятельства, связанные с его действиями при оказании содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств и применении научно-технических средств, исследовании материалов дела, подготовке материалов для назначения экспертизы;

6) по назначению органа, ведущего уголовный процесс, суда проводить не приводящее к полному или частичному уничтожению объектов либо изменению их внешнего вида или основных свойств исследование, за исключением сравнительного, материалов дела с отражением его хода и результатов в протоколе либо официальном документе, приобщаемом к уголовному делу.

Специалист уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа Республики Казахстан с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, вправе проводить сравнительные исследования, приводящие к частичному уничтожению объектов в объеме, не исключающем проведение по этим объектам судебно-экспертного исследования, с отражением его хода и результатов в заключении специалиста;

7) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он принимал участие, а также в соответствующей части с протоколом заседания суда и делать подлежащие занесению в протокол заявления и замечания относительно полноты и правильности фиксации хода и результатов производившихся при его участии действий;

- 8) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс;
- 9) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 10) заявлять отвод переводчику;
- 11) заявлять ходатайство о принятии мер безопасности;
- 12) получать возмещение расходов, понесенных им в связи с участием в производстве следственных или судебных действий, и вознаграждение за выполненную работу, если участие в производстве по делу не входит в круг его должностных обязанностей.

Специалист не вправе:

- 1) вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с проведением исследования без ведома органа, ведущего уголовный процесс;

- 2) самостоятельно собирать материалы исследования.

Специалист обязан:

- 1) явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;

- 2) участвовать в производстве следственных действий и судебном разбирательстве, используя специальные знания, навыки и научно-технические средства для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств;

- 3) давать пояснения по поводу выполняемых им действий, а в случае, предусмотренном частью второй настоящей статьи, провести исследование и дать заключение;

- 4) не разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с участием в деле;

- 5) соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания;

- 6) обеспечить сохранность представленных на исследование объектов.

За отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей без уважительных причин на специалиста может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном ст. 160 УПК РК.

В случае заведомо ложного заключения специалист несет уголовную ответственность, установленную ст. 420 УК РК.

Переводчик.

Это лицо, не заинтересованное в деле, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода, и привлеченное для участия в следственных и судебных действиях в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, их защитники либо потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также свидетели и иные участники процесса не владеют языком, на котором ведется производство по делу, а равно для перевода письменных документов (ч. 1 ст. 81 УПК РК).

О назначении лица переводчиком орган, ведущий уголовный процесс, выносит постановление.

Переводчик имеет право:

- 1) задавать присутствующим при осуществлении перевода лицам вопросы для уточнения перевода;
- 2) знакомиться с протоколом следственного или иного процессуального действия, в производстве которого он участвовал, а также в соответствующей части с протоколом судебного заседания и делать подлежащие занесению в протокол замечания относительно полноты и правильности перевода;
- 3) отказаться от участия в производстве по делу, если он не обладает знаниями, необходимыми для перевода;
- 4) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс;
- 5) получать возмещение расходов, понесенных им в связи с участием в производстве следственных и иных процессуальных действий, и вознаграждение за выполненную работу, если участие в производстве по делу не входит в круг его должностных обязанностей;
- 6) заявлять ходатайство о принятии мер безопасности.

Переводчик обязан:

- 1) явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;
- 2) выполнить точно и полно порученный ему перевод;
- 3) удостоверить правильность перевода своей подписью в протоколе следственного действия, произведенного с его участием, а также в процессуальных документах, вручаемых участникам процесса в переводе на их родной язык или язык, которым они владеют;
- 4) не разглашать сведения об обстоятельствах дела или иные данные, ставшие ему известными в связи с привлечением в качестве переводчика;
- 5) соблюдать порядок при производстве следственных действий и во время судебного заседания.

За отказ или уклонение от явки или от выполнения своих обязанностей без уважительных причин на переводчика может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном ст. 160 УПК РК. В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет уголовную ответственность.

Понятой.

Понятым является любое не заинтересованное в деле совершеннолетнее лицо, приглашаемое для участия в производстве отдельных следственных действий в целях удостоверения факта, содержания и результатов действий, производившихся в его присутствии.

Понятые участвуют только в стадии досудебного расследования. Он имеет право:

- 1) участвовать в производстве следственного действия;

- 2) делать по поводу следственного действия заявления и замечания, подлежащие занесению в протокол;
- 3) знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал;
- 4) приносить жалобы на действия органа уголовного преследования;
- 5) получать возмещение расходов, понесенных им при производстве по уголовному делу;

6) заявлять ходатайство о принятии мер безопасности.

Понятой обязан:

- 1) явиться по вызову органа уголовного преследования;
- 2) принять участие в производстве следственного действия;
- 3) удостоверить своей подписью в протоколе следственного действия факт производства этого действия, его ход и результаты;
- 4) не разглашать без разрешения дознавателя, следователя, прокурора материалы досудебного расследования;
- 5) соблюдать порядок при производстве следственных действий.

За отказ или уклонение от явки или от выполнения своих обязанностей без уважительных причин на понятого может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном законом.

Секретарь судебного заседания.

Секретарем судебного заседания является не заинтересованный в уголовном деле государственный служащий, который ведет протокол заседания суда, а также обеспечивает аудио-, видеофиксацию судебного заседания (ч.1 ст. 83 УПК РК).

Секретарь судебного заседания обязан:

- 1) находиться в зале судебного заседания все время, пока ему необходимо обеспечивать протоколирование, и не покидать заседания суда без разрешения председательствующего;
- 2) полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, ходатайства, возражения, показания, объяснения всех лиц, участвующих в заседании суда, а также другие обстоятельства, подлежащие отражению в протоколе заседания суда;
- 3) изготавливать протокол заседания суда;
- 4) подчиняться законным распоряжениям председательствующего;
- 5) не разглашать сведения об обстоятельствах, ставших известными в связи с его участием в закрытом судебном заседании.

Секретарь судебного заседания несет личную ответственность за полноту и правильность протокола заседания суда. В случае внесения недостоверных либо не соответствующих действительности сведений в протокол судебного заседания секретарь несет ответственность, предусмотренную законом.

Судебный пристав.

Судебным приставом является должностное лицо, выполняющее возложенные на него законом задачи по обеспечению установленного порядка деятельности судов.

Судебный пристав поддерживает порядок в зале во время судебного разбирательства, выполняет распоряжения председательствующего и осуществляет в судах охрану судей, свидетелей и других участников процесса, ограждает их от постороннего воздействия, содействует проведению судом процессуальных действий, осуществляет привод лиц, уклоняющихся от явки в суд, осуществляет другие полномочия, возложенные на него законом.

Медиатор.

Медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации.

Медиатор вправе:

- 1) знакомиться с информацией, предоставляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс;
- 2) знакомиться с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации;
- 3) встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом;
- 4) содействовать сторонам в заключении соглашения о достижении примирения в порядке медиации.

Медиатор обязан;

- 1) при проведении медиации действовать только с согласия сторон медиации;
- 2) до начала медиации разъяснить сторонам медиации ее цели, а также их права и обязанности;
- 3) не разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с проведением процедуры медиации.

Медиатор вправе с согласия сторон осуществлять процедуру медиации с момента регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении и на последующих стадиях уголовного процесса до вступления приговора в законную силу.

4. УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ И РЕАБИЛИТАЦИЯ. ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО НЕЗАКОННЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ ОРГАНА, ВЕДУЩЕГО УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС.

1. Понятие и содержание уголовного преследования.

Закрепление в Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан принципа состязательности уголовного судопроизводства позволило законодателю построить уголовный процесс, в котором функции уголовного преследования и защиты разграничены между собой и отделены от судебной деятельности. Уголовно-процессуальный закон устанавливает, что «уголовное судопроизводство осуществляется на основе принципа состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты. Уголовное преследование, защита и разрешение дела судом отделены друг от друга и осуществляются различными органами и должностными лицами» (ч.ч.1, 2 ст. 23 УПК).

В соответствии с п. 22 ст. 7 УПК РК уголовное преследование (обвинение) - процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях установления деяния, запрещенного уголовным законом, и совершившего его лица, виновности последнего в совершении уголовного правонарушения, а также для обеспечения применения к такому лицу наказания или иных мер уголовно-правового воздействия.

К стороне обвинения законодатель относит органы уголовного преследования, а также потерпевшего (частного обвинителя), гражданского истца, их законных представителей и представителей (п.2 ст. 7 УПК). В свою очередь, согласно п. 23 ст. 7 УПК, органы (должностные лица) уголовного преследования - это прокурор (государственный обвинитель), следователь, орган дознания, дознаватель. Таким образом, как указывает Б.Х. Толеубекова, «очевидно, что термины «уголовное преследование» и «обвинение» законодателем употребляются как синонимы. В научной литературе эти термины применяются также как равнозначные, хотя рассматриваемую уголовно-процессуальную функцию чаще всего обозначают словом «обвинение», которое более точно отражает смысл различия сторон обвинения и защиты в уголовном процессе».

Сторонники состязательной формы судопроизводства указывали на существование ряда самостоятельных процессуальных функций, среди которых выделялась и функция обвинения. Появление и развитие концепции трех процессуальных функций как основных направлений деятельности участников уголовного процесса связано с именем М. С. Строговича. Он обосновывал наличие в процессе трех основных функций: уголовного преследования, защиты и судебного разрешения дела. «Все три уголовно-процессуальные функции, - отмечал автор, - получают свое выражение по каждому уголовному делу, которое передается на рассмотрение суда». Таким образом, принцип состязательности уголовного судопроизводства, закрепленный в УПК РК, основывается на конструкции этих основных

функций. Их осуществляют не только органы государства, но и участники уголовного судопроизводства, имеющие в деле определенный интерес и защищающие свои права.

Признаками функции уголовного преследования являются:

- признание уголовным законодательством данного деяния преступным, уголовно наказуемым;
- отсутствие оснований для прекращения уголовного дела, прекращения уголовного преследования;
- наличие необходимой доказательственной базы, подтверждающей виновность лица.

Для полноты понимания содержания уголовного преследования интерес представляет определение искомого понятия, сформулированное В.М. Савицким и А.Л. Лариным. Они пишут: «Уголовное преследование - одно из основных слагаемых функций уголовного процесса, осуществляемое лицом, производящим дознание, следователем, обвинителем (прокурором) или потерпевшим». Представляет собой систему действий, состоящих в формировании и обосновании выводов о совершении подозреваемым или обвиняемым преступления либо общественно опасного деяния в состоянии невменяемости. К уголовному преследованию относятся: задержание подозреваемого; применение к нему меры пресечения; привлечение лица к участию в деле в качестве обвиняемого; назначение судебно-психиатрической экспертизы; составление обвинительного заключения или постановления о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера; представление в суд заявления потерпевшего - обвинителя о совершении преступления по делу частного обвинения; обвинительные речи. Уголовное преследование прекращается при прекращении уголовного дела или постановлении приговора».

В приведенном определении точно определен конечный момент, но не определен начальный момент уголовного преследования, что представляется существенным недостатком. Ценным является приведение достаточно полного перечня процессуальных действий, посредством которых уголовное преследование осуществляется.

Несколько иной подход проявили к рассматриваемому предмету В.К. Бобров, Р.Д. Лисицын и П.В. Фадеев. Названные процессуалисты уголовное преследование определяют следующим образом: «Уголовное преследование - деятельность, осуществляемая прокурором, следователем, органом дознания, лицом, производящим дознание, с целью изобличения на основе собранных доказательств подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления. Уголовное преследование подозреваемого в совершении преступления именуется подозрением, а уголовное преследование обвиняемого - обвинением. Начальным моментом уголовного преследования является вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого или задержание, либо применение меры пресечения до

предъявления обвинения. Уголовное преследование прекращается при прекращении уголовного дела или постановлении приговора».

Вне зависимости от различий в предписаниях УПК РФ и УПК РК, общее представление о сущности уголовного преследования в приведенных выше определениях складывается достаточно ясное и полное.

Таким образом, для формирования представления о содержательной стороне уголовного преследования имеют значение следующие характерные признаки:

- уголовное преследование - самостоятельная функция с присущими для любой уголовно-процессуальной функции особенностями;
- в уголовно-процессуальном порядке преследованию подвергается не деяние, а лицо (человек), совершившее уголовно наказуемое деяние;
- уголовное преследование ограничено во времени и пространстве, имеет начальный и конечный моменты, осуществляется на основе подследственности и подсудности;
- осуществляется кругом субъектов, наделенных законодательно установленными полномочиями;
- закон устанавливает способы, методы и формы осуществления уголовного преследования;
- права, нарушенные в результате незаконного уголовного преследования, подлежат восстановлению в установленном порядке (обжалование, реабилитация и др.).

2. Формы реализации уголовного преследования.

Содержание частной и частно-публичной форм обвинения. Публичная форма уголовного преследования.

В зависимости от характера и тяжести совершенного уголовного правонарушения уголовное преследование и обвинение в суде осуществляются в частном, частно-публичном и публичном порядке.

Частное уголовное преследование и обвинение - наиболее специфичный процессуальный порядок привлечения лица к уголовной ответственности, имеющий сходные с частно-исковым (обвинительным) типом судопроизводства черты. Сохранение этого порядка уголовного преследования обусловлено особенностями отдельных видов уголовных правонарушений.

Основными чертами частного уголовного преследования и обвинения являются следующие:

1) осуществляется частным обвинителем. Согласно ст. 72 УПК частным обвинителем является лицо, подавшее жалобу в суд по делу частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде, а также потерпевший по делам публичного и частно-публичного обвинения, самостоятельно поддерживающий обвинение в суде, в случае отказа государственного обвинителя от обвинения. Указанные субъекты уголовного процесса не обладают государственно-властными полномочиями и доказательства ими собираются самостоятельно путем заявления перед судом ходатайств;

- 2) роль государства сводится к разрешению дела судом (ст. 411 УПК);
- 3) таким делам не свойственно досудебное производство;
- 4) возбуждение частного обвинения проводится путем подачи потерпевшим жалобы непосредственно в суд (ч.1 ст. 408);
- 5) частное уголовное преследование - не обязанность, а право потерпевшего (ст. 72 УПК);
- 6) производство по ним начинается не иначе как по жалобе потерпевшего (ч.2ст.32);
- 7) дела подлежат прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым, подсудимым (ч.2 ст.32).

В порядке частного обвинения рассматриваются уголовные дела по уголовным правонарушениям, предусмотренным статьями УК РК:

- 110(ч.1) — истязание;
- 114 (ч.1,2) - неосторожное причинение вреда здоровью;
- 123 - понуждение к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или иным действиям сексуального характера;
- 131- оскорбление;
- 147 (ч.1,2) - нарушение неприкосновенности частной жизни и законодательства РК о персональных данных и их защиты;
- 149 (ч.1) - нарушение неприкосновенности жилища;
- 150 (ч.1) - воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий;
- 198 (ч.1)-нарушение авторских и (или) смежных прав;
- 199 (ч. 1) - нарушение прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- 321 (ч. 1) - разглашение тайны медицинского работника;
- 152 - нарушение трудового законодательства Республики Казахстан, если такое нарушение не связано с неисполнением решения суда о восстановлении на работе.

Некоторые вопросы осуществления уголовного преследования в частном порядке регламентированы Нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по делам частного обвинения» от 25 декабря 2006 года № 13.

Частно-публичное преследование и обвинение- это уголовные дела, производство по которым начинается не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежит прекращению за примирением его с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым в случаях, предусмотренных ст.68 УК РК, а именно лицо, совершившее уголовный проступок или преступление небольшой или средней тяжести, не связанное с причинением смерти, подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладило причиненный вред.

Частно-публичное преследование и обвинение - это процессуальная деятельность стороны обвинения, направленная на изобличение лица в

совершении уголовного правонарушения, которая одновременно сочетает в себе черты частного и публичного уголовного преследования.

Особенностями данного вида уголовного преследования (обвинения) являются:

1) данный вид деятельности - обязанность государства (ч.3 ст. 179 УПК);

2) осуществляется от имени субъекта уголовной юрисдикции, имеющего властные полномочия (п.23 ст.7 УПК);

3) досудебное расследование может быть начато прокурором и при отсутствии жалобы потерпевшего (ч.4 ст.32 УПК);

4) участие потерпевшего в осуществлении уголовного преследования не является обязательным (ст. 71 УПК);

5) заявление потерпевшего направляется не в суд, а в орган уголовного преследования (ч.3 ст. 179 УПК);

6) примирение не является обязательным основанием для прекращения уголовного дела.

Лицо преследуется в частно-публичном порядке за деяния, предусмотренные статьями УК РК:

115 - угроза;

120 (ч.1) - изнасилование;

121 (ч.1) - насильственные действия сексуального характера;

126 (ч.1) - незаконное лишение свободы;

138 - разглашение тайны усыновления (удочерения);

139 - неисполнение обязанностей по уплате средств на содержание детей, уклонение от уплаты средств на содержание нетрудоспособных родителей, нетрудоспособного супруга (супруги);

145 - нарушение равноправия человека и гражданина;

148 (ч.1) - незаконное нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений;

153 (ч.1) - нарушение трудового законодательства РК в отношении несовершеннолетних;

154 - воспрепятствование законной деятельности представителей работников;

155 (ч.1) - воспрепятствование организации, проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, анкетирования или участию в них;

157 (ч.1) - принуждение к участию в забастовке или отказу от участия в забастовке;

158 (ч.1) - воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналиста;

159 - незаконное ограничение права на доступ к информационным ресурсам;

187- мелкое хищение;

189 (ч.1 и 2) - присвоение или растрата вверенного чужого имущества;

190 (ч.1) - мошенничество;

195 (ч.1) - причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием;

198 (ч.2) - нарушение авторских и (или) смежных прав;

199 (ч.2) - нарушение прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем;

201 (ч.1) - нарушение вещных прав на землю;

202 (ч.1) - умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества;

204 - неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества;

205 (ч.1) - неправомерный доступ к информации, в информационную систему или информационно коммуникационную сеть;

206 (ч.1) - неправомерное уничтожение или модификация информации;

207 (ч.1) - нарушение работы информационной системы или информационно-коммуникационной сети;

208 (ч. 1) - неправомерное завладение информацией;

209 (ч. 1) - принуждение к передаче информации;

211 (ч. 1) - неправомерное распространение электронных информационных ресурсов ограниченного доступа;

223 (ч. 1 и 2) - незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

248 (ч.1) - принуждение к совершению сделки или к отказу от совершения;

250 - злоупотребление полномочиями;

251 (ч.1) - злоупотребление полномочиями частными нотариусами, оценщиками, частными судебными исполнителями, медиаторами и аудиторами, работающими в составе аудиторской организации;

319 (ч.1 и 2) - незаконное проведение искусственного прерывания беременности;

321 (ч.2) - разглашение [тайны медицинского работника](#);

345 (ч.1) - нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств лицами, управляющими транспортными средствами;

389 (ч.1) - самоуправство;

152 (ч.1) - нарушение трудового законодательства Республики Казахстан, если оно связано с неисполнением решения суда о восстановлении по работе.

Публичное начало в делах частного и частно-публичного обвинения отражается в том, что согласно ч. 4 ст. 32 УПК Республики Казахстан прокурор начинает либо продолжает производство по делу частного и частно-публичного обвинения и при отсутствии жалобы потерпевшего, если деяние затрагивает интересы лица, находящегося в беспомощном или зависимом состоянии либо по другим причинам не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами, либо по

делу частно-публичного обвинения, затрагивающему интересы общества или государства.

Публичное уголовное преследование (обвинение) - наиболее распространенный (общий) порядок изобличения лица в совершении преступления, обусловленный действующей формой уголовного судопроизводства РК.

Основными чертами данного вида уголовного преследования (обвинения) являются:

1) оно осуществляется только и исключительно от имени государства (ч. 1 ст. 58, ч.1 ст. 60, ст. 61, ч.1 ст. 63, ст. 191 УПК)

2) органы, осуществляющие данный вид уголовного преследования, - следователь, дознаватель, орган дознания, прокурор (государственный обвинитель);

3) органы уголовного преследования наделены государственно-властными полномочиями, обязательными для исполнения (ч.5 ст.34 УПК);

4) данный вид уголовного преследования является обязанностью государства;

5) производство по уголовным делам осуществляется вне зависимости от воли потерпевшего (ч. 1 ст.34);

6) производства по уголовным делам осуществляется вне зависимости от каких бы то ни было органов и должностных лиц (ч.3 ст.34);

7) обязательность прохождения дела по основным стадиям уголовного процесса (ч.1 ст.34);

8) примирение сторон по данному виду уголовного преследования не влечет обязательного прекращения дела.

В соответствии со ст. 33 УПК РК, если деяние, предусмотренное Главой 9 УК РК (Уголовные правонарушения против интересов службы в коммерческих и иных организациях), причинило вред интересам исключительно коммерческой или иной организации, не являющейся государственным предприятием, и не причинило вреда интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, привлечение к уголовной ответственности осуществляется по заявлению руководителя, учредителя (участника) этой организации или уполномоченного органа или с их согласия. Руководитель, учредитель (участник) организации или уполномоченного органа вправе отозвать заявление о привлечении лица к уголовной ответственности на любой стадии уголовного процесса. Отзыв заявления влечет прекращение производства по делу по основанию, предусмотренному п. 5) ч. 1 ст. 35 УПК.

Статьей 34 УПК предусмотрены общие условия осуществления уголовного преследования. Они заключаются в следующем:

1) в целях выполнения задач уголовного судопроизводства орган уголовного преследования обязан в пределах своей компетенции в каждом случае обнаружения признаков уголовного правонарушения принять все предусмотренные законом меры к установлению;

- события уголовного правонарушения;
- изобличению лиц, виновных в совершении уголовного правонарушения, их наказанию;

- принять меры к реабилитации невиновного;

2) орган уголовного преследования обязан обеспечить потерпевшему доступ к правосудию и принять меры к возмещению вреда, причиненного уголовным правонарушением;

3) свои полномочия в уголовном процессе орган уголовного преследования осуществляет независимо от каких бы то ни было органов и должностных лиц и в строгом соответствии с требованиями УПК;

4) воздействие в какой бы то ни было форме на орган уголовного преследования с целью воспрепятствования объективному расследованию по уголовному делу влечет установленную ст. 407 УК РК ответственность;

5) требования органа уголовного преследования, предъявленные в соответствии с законом, обязательны для исполнения всеми государственными органами, организациями, должностными лицами и гражданами и должны быть исполнены в установленный им срок, но не позднее трех суток;

6) в случае необходимости принятия решения о задержании, содержании под стражей подозреваемого требование органа уголовного преследования должно быть исполнено в течение двадцати четырех часов. Невыполнение указанных требований без уважительных причин влечет установленную законом ответственность.

Таким образом, деление уголовного преследования и обвинения на три процессуальных порядка способствует оперативной защите прав и законных интересов потерпевших от преступления, интересов общества и государства, существенной процессуальной экономии при производстве по делу и сосредоточению сил и средств правоохранительных органов на борьбе с тяжкими и особо тяжкими уголовными правонарушениями, которые в зависимости от квалификации, степени общественной опасности и наказуемости подразделяются на преступления и уголовные проступки.

3. Обстоятельства, исключающие производство по уголовному делу

Уголовно-процессуальный закон предусматривает обстоятельства, препятствующие уголовному преследованию. Это:

1) обстоятельства, исключающие производство по делу (ст. 35 УПК);

2) обстоятельства, позволяющие не осуществлять уголовное преследование (ст. 36 УПК).

Статья 35 УПК закрепляет 12 оснований, при наступлении которых уголовное дело подлежит прекращению.

1. За отсутствием события уголовного правонарушения (п.1 ч.1 ст. 35 УПК).

Отсутствие события преступления означает, что нет, и не было самого факта, для установления которого начато досудебное расследование. В

события преступления находит свое проявление его объективная сторона. Событие преступления - это причинившие вред обществу явления, обусловленные деятельностью людей (например, убийство, кража и т.п.). О событии преступления органам расследования становится известно со слов людей или по изменению обстановки, предметов.

Изучая в процессе расследования обстоятельства дела, можно прийти к выводу, что само событие, по поводу которого было начато расследование, в действительности не имело места.

2. За отсутствием в деянии состава уголовного правонарушения (п.2 ч.1 ст. 35 УПК).

Часть 2 статьи 10 УК РК дает следующее понятие преступления: «Преступлением признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания в виде штрафа, исправительных работ, ограничения свободы, лишения свободы или смертной казни».

Совокупность признаков, характеризующих конкретное преступление, установленное законом, и общественная опасность деяния составляет состав преступления. Под составом преступления понимается совокупность объективных и субъективных юридических признаков (элементов), характеризующих то или иное общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом. При отсутствии хотя бы одного из признаков (элементов) состава преступления, расследование по уголовному делу не может быть начато, а начатое подлежит прекращению за отсутствием состава преступления.

Признаками отсутствия состава преступления являются:

- отсутствие вины;
- отсутствие общественно опасного деяния;
- отсутствие какого-либо иного обязательного признака состава деяния;
- событие произошло, но оно не является противоправным.

Производство по делу прекращается по основаниям предусмотренным, п.п. 1) и 2) ч. 1 ст. 35 УПК, как при доказанности отсутствия события уголовного правонарушения или состава уголовного правонарушения, так и при недоказанности их наличия, если исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств. Производство по делу подлежит прекращению по основанию, предусмотренному п. 2) ч. 1 ст. 35 УПК, и в случаях, когда причинение подозреваемым, обвиняемым или подсудимым вреда является правомерным либо деяние совершено подозреваемым обвиняемым или подсудимым при обстоятельствах, которые в соответствии с УК РК исключают его признание уголовным правонарушением и уголовную ответственность.

Так, согласно ч. 4 ст. 10 УК РК не является уголовным правонарушением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Особенной частью УК РК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

Основания прекращения уголовного дела, предусмотренные в пунктах 1, 2 части 1 статьи 35 УПК РК, являются реабилитирующими.

3. Вследствие акта амнистии, если он устраняет применение наказания за совершенные деяния (п.3 ч.1 ст. 35 УПК).

Согласно ст. 78 УК РК акт об амнистии издается Парламентом Республики Казахстан в отношении индивидуально не определенного круга лиц. На основании акта об амнистии лица, совершившие уголовный проступок или преступление небольшой, или средней тяжести, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Данное основание относится к нереабилитирующим.

4. За истечением срока давности привлечения к уголовной ответственности (п.4 ч.1 ст. 35 УПК).

В уголовном праве - это срок, по истечении которого лицо не подлежит уголовной ответственности.

Согласно ч. 1 ст. 71 УК РК лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения уголовного правонарушения истекли следующие сроки:

- 1) один год после совершения уголовного проступка;
- 2) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- 3) пять лет после совершения преступления средней тяжести;
- 4) пятнадцать лет после совершения тяжкого преступления;
- 5) двадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

Прекращение уголовного дела по основаниям, указанным в п.п. 3), 4) ч.1 ст. 35 УПК, не допускается, если лицо, на которого заявитель прямо указывает как на лицо, совершившее уголовное правонарушение (свидетель, имеющий право на защиту), подозреваемый, обвиняемый, а также подсудимый или его законные представители против этого возражают. В этом случае производство по делу продолжается и завершается при наличии к тому оснований постановлением обвинительного приговора с освобождением лица от наказания либо уголовной ответственности. Для принятия решения о прекращении уголовного дела по указанным основаниям согласия потерпевшего или его представителя не требуется.

Основание нереабилитирующее.

5. За отсутствием жалобы потерпевшего - по делам об уголовных правонарушениях, предусмотренных частями второй и третьей статьи 32 УПК, за исключением случаев, предусмотренных частью четвертой статьи 32 УПК, а также при отказе частного обвинителя от обвинения - по делам об уголовных правонарушениях, предусмотренных частью второй статьи 32 УПК, за исключением случаев, предусмотренных частью четвертой статьи 32 УПК, либо отзыве руководителем коммерческой или иной организации или уполномоченного органа заявления о привлечении лица к уголовной ответственности (п.5 ч.1 ст. 35 УПК).

Речь идет о делах, преследуемых в частном и частно-публичном порядке. Производство по данной категории дел начинается не иначе как по

жалобе потерпевшего и, следовательно, подлежат прекращению, если она не поступила. При отказе частного обвинителя от обвинения дело прекращается, но лишь по делам частного обвинения.

Основания, предусмотренные в данном пункте относятся к реабилитирующим.

6. Если введен в действие закон, отменяющий уголовную ответственность за совершенное деяние, либо в случае признания Конституционным Советом Республики Казахстан неконституционным закона или иного нормативного правового акта, подлежащего применению по данному уголовному делу, от которого зависит квалификация деяния как уголовного правонарушения (п.6 ч.1 ст. 35 УПК).

7. Если в отношении лица имеются вступивший в законную силу приговор суда по тому же обвинению, либо иное неотмененное судебное постановление, установившее невозможность уголовного преследования (п.7 ч.1 ст. 35 УПК).

В соответствии с п.п. 2 п. 3 ст. 77 КРК никто не может быть подвергнут повторно уголовной ответственности за одно и то же преступление. Наличие в отношении одного и того же лица по тому же обвинению вступившего в законную силу приговора суда либо постановления о прекращении дела исключает дальнейшее производство по делу в соответствии со ст. 20 УПК РК, указывающей на обязательную силу судебного решения по уголовному делу, при наличии которого повторное привлечение к уголовной ответственности по тому же основанию исключается.

Выделены два условия прекращения дела, когда вступивший в законную силу приговор вынесен: 1) в отношении данного лица; 2) по одному и тому обвинению.

Основанием к прекращению уголовного дела является наличие вступившего в законную силу приговора в отношении данного лица. Если же в преступлении принимали участие другие лица, и они не привлекались к уголовной ответственности, то наличие приговора по данному преступлению не препятствует привлечению соучастников к уголовной ответственности.

Вступивший в законную силу приговор препятствует началу досудебного расследования по уголовному делу только по тому обвинению, которое уже рассматривалось в суде. Если после вступления приговора в законную силу будет установлено, что осужденный совершил другое преступление, то наличие нового обвинения служит основанием для начала досудебного расследования уголовного дела. Не допускается также повторное рассмотрение дела, если по нему имеется вступившее в законную силу постановление суда о прекращении дела.

8. Если в отношении лица имеется неотмененное постановление органа уголовного преследования о прекращении уголовного преследования по тому же подозрению (п.8 ч.1 ст. 35 УПК).

УПК РК развивает тем самым положения КРК, устанавливающие запрет на повторное осуждение лица. Производство по уголовному делу в

отношении лица, об отказе от уголовного преследования которого имеется неотмененное постановление органа уголовного преследования, исключается в соответствии со ст. 20 УПК.

Основания, предусмотренные п.п. 6-8 ч. 1 ст. 35 УПК, относятся к реабилитирующим.

9. Если в отношении лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, кроме случаев, когда производство по делу необходимо для применения к нему принудительной меры медицинского характера (п.9 ч.1 ст. 35 УПК).

Вменяемость предполагает собой один из критериев субъекта преступления. Если лицо невменяемо, оно не является субъектом преступления и, следовательно, отсутствует состав преступления. Невменяемость лица подразумевает под собой то, что лицо не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) (интеллектуальный аспект) или руководить ими (волевой аспект) (интеллектуальный и волевой аспекты составляют юридический критерий) вследствие хронического психического заболевания, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики (медицинский критерий).

10. В связи с отказом, в даче согласия уполномоченным органом или должностным лицом на привлечение к уголовной ответственности лица, обладающего привилегиями или иммунитетом от уголовного преследования (п.10 ч.1 ст. 35 УПК).

Указанное основание предусматривает уголовное преследование лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от уголовного преследования, а именно депутатов Парламента Республики Казахстан, кандидатов в Президенты Республики Казахстан, кандидатов в депутаты Парламента Республики Казахстан, Председателя или члена Конституционного Совета Республики Казахстан, судьи, Генерального Прокурора Республики Казахстан. Поскольку указанные лица назначаются на должность в соответствии с положениями Конституции и конституционных законов, привлечение их к уголовной ответственности зависит от дачи согласия государственных органов или лиц, назначающих их на должности.

Таким образом, после регистрации повода к началу досудебного расследования в Едином реестре досудебное расследование в отношении депутата Парламента Республики Казахстан может быть продолжено только с согласия Генерального Прокурора Республики Казахстан. Генеральный Прокурор Республики Казахстан вносит представление в Сенат или Мажилис Парламента Республики Казахстан (ч.ч. 1,4 ст. 547 УПК).

Согласие на лишение неприкосновенности кандидата в Президенты Республики Казахстан, кандидата в депутаты Парламента Республики Казахстан испрашивается в Центральной избирательной комиссии (ч. 2 ст. 548 УПК).

После регистрации повода к началу досудебного расследования в Едином реестре досудебное расследование в отношении Председателя или члена Конституционного Совета Республики Казахстан, судьи может быть продолжено только с согласия Генерального Прокурора Республики Казахстан (ч. 1 ст. 549, ч. 1 ст. 550 УПК). После регистрации повода к началу досудебного расследования в Едином реестре досудебное расследование в отношении Генерального Прокурора Республики Казахстан может быть продолжено только с согласия первого заместителя Генерального Прокурора Республики Казахстан (ч. 1 ст. 551 УПК).

11. В отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего или расследования дела в отношении других лиц, а также установления имущества, добытого незаконным путем, денежных средств и иных ценностей, подлежащих конфискации, обеспечивающих возмещение причиненного вреда.

Производство по уголовному делу подлежит прекращению, если до вынесения приговора наступила смерть подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. Причем дела по этому основанию прекращаются лишь при установлении факта совершения преступления данным лицом.

Прежде чем прекратить уголовное дело по этому основанию, необходимо с достоверностью установить: а) имело ли место само событие преступления, б) виновен ли в его совершении умерший гражданин; в) отсутствуют ли у него живые, подлежащие уголовной ответственности, соучастники.

Прекращение уголовного дела по основанию, указанному в п. 11) ч. 1 ст. 35 УПК, не допускается, если лицо, на которого заявитель прямо указывает как на лицо, совершившее уголовное правонарушение (свидетель, имеющий право на защиту), подозреваемый, обвиняемый, а также подсудимый или его законные представители против этого возражают. В этом случае производство по делу продолжается и завершается при наличии к тому оснований постановлением обвинительного приговора с освобождением лица от наказания либо уголовной ответственности. Для принятия решения о прекращении уголовного дела по данному основанию, согласия потерпевшего или его представителя не требуется.

Прекращение уголовного дела влечет за собой одновременно прекращение уголовного преследования.

12. В отношении лица, подлежащего освобождению от уголовной ответственности в силу положений Уголовного кодекса Республики Казахстан.

По уголовному законодательству Республики Казахстан преступлением может быть такое деяние человека, которое обладает признаками, указанными в статье 10 УК РК. К таким признакам следует отнести:

1. Общественную опасность;
2. Противоправность;

3. Виновность;
4. Наказуемость.

Если отсутствует один из этих признаков, то деяние нельзя рассматривать как преступление. При определенных обстоятельствах совершаются деяния лишь внешне напоминающие то или иное преступление, но фактически и юридически при таких обстоятельствах они не рассматриваются как преступные.

По этому основанию подлежат прекращению уголовные дела в следующих случаях:

- освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 65 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности при превышении пределов необходимой обороны (ст. 66 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности при выполнении условий процессуального соглашения (ст. 67 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением (ст. 68 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности с установлением поручительства (ст. 69 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки (ст. 70 УК РК);
- освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 75 УК РК);
- освобождение от уголовной ответственности и наказания на основании акта амнистии или помилования (ст. 78 УК РК).

Обстоятельства, предусмотренные пп. 10-12 ч. 1 ст. 35 УПК РК, являются нереабилитирующими.

Необходимо отметить, что решение о прекращении уголовного дела в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста, по достижении которого согласно закону возможно возложение уголовной ответственности, подлежит принятию по основанию, указанному в п. 2) ст. 35 УПК. По этому же основанию подлежит принятию решения о прекращении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего лица, который к моменту совершения деяния хотя и достиг возраста, с которого согласно закону наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими.

Орган уголовного преследования, обнаружив обстоятельства, исключающие уголовное преследование, выносит на любой стадии досудебного производства постановление о прекращении уголовного дела.

Прокурор вправе также до начала рассмотрения дела в главном судебном разбирательстве отозвать его из суда и прекратить по основаниям, предусмотренным настоящей статьей. После отзыва прокурором дела из суда

для его прекращения проведение по нему нового досудебного производства и повторное направление его в суд не допускаются (ч. 6 ст. 35 УПК).

Государственный обвинитель, обнаружив в суде обстоятельства, исключающие уголовное преследование, обязан заявить об отказе от обвинения. Заявление государственного обвинителя об отказе от обвинения не препятствует продолжению рассмотрения уголовного дела, если частный обвинитель продолжает поддерживать обвинение. Суд, обнаружив обстоятельства, исключающие уголовное преследование, обязан разрешить вопрос о прекращении уголовного дела.

Органы уголовного преследования и суды при прекращении уголовного дела обязаны при наличии в действиях лица признаков административного или дисциплинарного (коррупционного) правонарушения в течение десяти суток направить в уполномоченные органы (должностным лицам) материалы для решения вопроса о привлечении к административной или дисциплинарной ответственности (ч. 9 ст. 35 УПК).

4. Обстоятельства, позволяющие не осуществлять уголовное преследование

Уголовно-процессуальный закон предусматривает обстоятельства, позволяющие не осуществлять уголовное преследование (ст. 36 УПК РК). Согласно положениям данной статьи орган уголовного преследования, суд при наличии соответствующих обстоятельств, в пределах своей компетенции вправе прекратить уголовное преследование с освобождением лица от уголовной ответственности в следующих случаях:

1) лицо, совершившее уголовный проступок либо впервые совершившее преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности с учетом личности виновного, его явки с повинной, способствования им раскрытию, расследованию уголовного правонарушения, заглаживания им вреда, нанесенного уголовным правонарушением (ч.1 ст.65 УК РК);

2) лицо, превысившее пределы необходимой обороны вследствие страха, испуга или замешательства, вызванного общественно опасным посягательством, может быть с учетом обстоятельств дела освобождено от уголовной ответственности (ст. 66 УК РК);

3) лицо, выполнившее все условия процессуального соглашения, может быть освобождено от уголовной ответственности (ст. 67 УК РК);

4) несовершеннолетние, беременные женщины, женщины, имеющие малолетних детей, мужчины, воспитывающие в одиночку малолетних детей, женщины в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчины в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, впервые совершившие тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека, могут быть освобождены от уголовной ответственности, если они примирились с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладили причиненный вред. При освобождении от уголовной ответственности к несовершеннолетнему применяются принудительные

меры воспитательного воздействия. В случаях, когда уголовным правонарушением причинен вред охраняемым законом интересам общества и государства, указанные лица, могут быть освобождены от уголовной ответственности, если они чистосердечно раскаялись и загладили вред, причиненный охраняемым законом интересам общества или государства (ч.ч. 2,3 ст. 68 УК РК);

5) военнослужащий, совершивший деяние, предусмотренное ч.ч. 1-3 ст. 441 УК РК (Самовольное оставление части или места службы), может быть освобожден от уголовной ответственности, если это деяние явилось следствием стечения тяжелых и иных обстоятельств;

б) военнослужащий, совершивший дезертирство, предусмотренное ч.ч. 1,2 ст. 442 УК РК, может быть освобожден судом от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств;

7) военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное ст. 444 УК РК (Нарушение правил несения боевого дежурства), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден судом от уголовной ответственности;

8) Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное ст. 445 УК РК (Нарушение правил охраны Государственной границы Республики Казахстан), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное ст. 446 УК РК (Нарушение уставных правил несения караульной (вахтенной) службы), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

9) военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные ч.1 ст. 447 УК РК (Нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

Военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное ст. 448 УК РК (Нарушение правил несения контролерской службы), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности;

10) военнослужащий, впервые совершивший деяние, предусмотренное ч.1 ст. 453 УК РК (Халатное отношение к службе), при смягчающих обстоятельствах может быть освобожден от уголовной ответственности.

Суд в таких случаях вправе также постановить обвинительный приговор с освобождением от уголовной ответственности.

Государственный обвинитель, обнаружив в суде обстоятельства, позволяющие не осуществлять уголовное преследование, вправе заявить отказ от уголовного преследования обвиняемого. Заявленный государственным обвинителем отказ от уголовного преследования не

препятствует частному обвинителю продолжать уголовное преследование обвиняемого с использованием материалов уголовного дела (ч.2 ст.36 УПК).

Прекращение уголовного дела по вышеуказанным основаниям не допускается, если подозреваемый, обвиняемый или потерпевший против этого возражают. В таком случае производство по делу продолжается в обычном порядке.

5. Понятие и содержание компенсации морального вреда реабилитированным гражданам. Способы компенсации морального вреда в уголовном процессе.

Для установления правоотношений по возмещению морального вреда реабилитированным гражданам необходимы определенные причины и условия.

Под соответствующими условиями, автор имеет в виду, вынесение оправдательного приговора судом. Если уголовное дело прекращено по реабилитирующим обстоятельствам на основании постановления следователя, дознавателя или прокурора, на этапе досудебного расследования.

Мы склонны поддержать существующее мнение о том, что «в основания, кроме того, следует включать и сами факты незаконного применения мер процессуального принуждения, привлечения к уголовной ответственности, осуждения и т.д.»

Своего рода исключением из данного правила следует считать случай, когда гражданин на стадии предварительного расследования не привлекается в качестве обвиняемого, а занимает только процессуальное положение подозреваемого (согласно ч. 1 ст. 37 УПК РК). Тогда основанием для компенсации вреда будет служить не постановление о прекращении уголовного дела, а постановление о прекращении уголовного преследования в отношении указанного гражданина, так как в данном случае дело не может быть прекращено. Например, предварительным следствием был установлен действительный преступник, а не тот гражданин, который первоначально подозревался в совершении преступления и занимал процессуальное положение подозреваемого. Под условием в данном случае следует понимать волеизъявление реабилитированного на возмещение вреда и, естественно, сам факт реабилитации. То есть, без согласия самого реабилитированного на возмещение морального вреда и без соответствующего правового решения реализация указанного права невозможна.

Исключением из этого правила является официальное извинение за нанесенный ущерб. Императивное значение имеет часть 1 статьи 41, уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, в связи с чем, воля реабилитированного лица в этом случае не имеет большого значения.

Следовательно, под процедурой возмещения морального ущерба реабилитированному гражданину следует понимать, как совокупность определенных мероприятий, осуществляемых органом, ведущим уголовный процесс или судом, направленных на принятие решения о реабилитации,

восстановление в утраченных правах и устранение последствий морального ущерба.

Данное понятие устанавливает обязанность суда или должностных лиц, принявших решение о реабилитации, осуществить следующие действия в чётко заданной последовательности:

Для осуществления реабилитации необходимо вынести соответствующее правовое решение (оправдательный приговор или постановление о прекращении уголовного дела по реабилитирующим основаниям).

В соответствии с ч. 1 ст. 41 УПК Республики Казахстан, соответствующие органы обязаны принести официальные извинения за вред, причинённый незаконным привлечением ими к уголовной ответственности или незаконным осуждением лиц.

Согласно части 1 статьи 39 УПК Республики Казахстан, соответствующие органы в обязательном порядке должны разъяснить право реабилитированному на компенсацию ущерба.

Согласно части 3 и 4, статьи 41 УПК Республики Казахстан, соответствующие органы осуществляют данные мероприятия в соответствии с требованием реабилитированного.

Принимая во внимание, что в уголовно-процессуальном кодексе РК приоритетной задачей является защита прав граждан, в том числе и от произвола государства, в этом случае действенным инструментом является независимый институт компенсации ущерба, причиненного неправомерными действиями должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство. Статьей 41 УПК Республики Казахстан закреплено право гражданина на устранение последствий морального вреда. Данное положение регламентирует порядок и способы их устранения. Однако формулировка этой статьи требует детального рассмотрения и прояснения ряда вопросов, касающихся реализации данного гражданину права.

На основе содержания ст. 41 УПК Республики Казахстан существуют 4 способа компенсации морального вреда.

Первый способ компенсации заключается в принесении официальных извинений за причинённый вред (п. 7 постановления Пленума Верховного суда РК №7 «О практике применения законодательства по возмещению вреда, причинённого незаконными действиями органов, ведущих уголовный процесс» от 9 июля 1999 г.)

Этот метод компенсации предполагает обязательство органа, ведущего уголовный процесс принести письменные извинения за причиненный вред. Они оформляются на официальном бланке и должны быть завизированы руководителем органа, принявшего решение о реабилитации. В письменном извинении следует обратить внимание на факт противоправности действий, что повлекло за собой уголовную ответственность, сославшись на конкретные обстоятельства, на основании которых лицо было реабилитировано. Должны быть отражены слова о принесении официального

извинения. Другими словами, независимо от того, обращалось ли реабилитированное лицо за таким извинением, либо нет, орган досудебного расследования, обязан принести такие извинения. Согласно этому способу возмещения ущерба, следует отметить, что действующий ранее закон установил особые требования к процедуре направления уведомления о реабилитации.

Так, предприятие, где работал реабилитированный должно быть проинформировано о мерах, принятых в отношении виновных лиц и т.д. В действующем законодательстве Республики Казахстан многие специфические проблемы, возникающие в ходе практики применения, освещены не очень широко. Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан от 9 июля 1999 года №7 «О практике применения законодательства по возмещению вреда, причинённого незаконными действиями органов, ведущих уголовный процесс» не отвечает на многие вопросы.

В советское время работники правоохранительных органов также задавались этим вопросом, так как «Положением о порядке возмещения ущерба, причинённого гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда» от 2 марта 1982 г. он также не был урегулирован, а юридическая литература приводила разные суждения. Например, высказывались сомнения относительно целесообразности законодательного закрепления обязанности прокурора разъяснять постановление о прекращении уголовного дела в трудовом коллективе, общественной организации и т.д., что представляет собой не что иное, как публичное сообщение о реабилитации.

Реабилитированному необходимо предоставить право самому решать, каким образом должно быть принесено ему официальное извинение, определять круг лиц, которым известно о его привлечении к уголовной ответственности и до сведения, которых необходимо довести факт его невиновности. А воспользоваться этим правом или нет - это личное дело гражданина.

Второй способ компенсации морального вреда заключается в осуществлении права гражданина предъявить иск, в гражданском судопроизводстве о компенсации морального вреда в денежной форме. Этот способ компенсации в настоящее время ещё требует тщательной проработки. Например, открытым остается вопрос выработки чётких критериев определения размера морального вреда в денежной форме и др. Определение размера компенсации в денежной форме является прерогативой суда, который, в свою очередь, руководствуется нормативным постановлением Верховного суда РК №7 «О применении судами законодательства о возмещении морального вреда» от 27 ноября 2015 г.

Этот способ специфичен тем, что он предусматривает компенсацию нарушенных личных неимущественных прав гражданина в соответствующем размере в денежном эквиваленте. Именно этим данный способ компенсации

отличается от других. Кроме того, его особенность заключается в том, что им применяется компенсационный подход (в прямом значении слова «компенсация», то есть компенсация деньгами), в отличие от других, которые ориентированы на право восстановительных аспектах.

Вопросы об этой форме компенсации, наиболее часто поднимаемые современной юридической литературой, в большей степени касаются порядка предъявления таких гражданских исков, определения размера компенсации; а также открытым остаётся вопрос отраслевой принадлежности данного института.

Третий способ компенсации выражается в следующем. Лицо незаконно подвергается привлечению к уголовной ответственности, неправомерному началу в отношении него досудебного расследования, задержанию, содержанию под стражей, временному отстранению от занимаемой должности, принудительному помещению в медицинское учреждение, осуждению. И в последующем данные действия официально были признаны незаконными, но заблаговременно опубликованы в печати. То по требованию этого лица, а в случае смерти реабилитируемого, по требованию его родственников или должностного лица, осуществляющего досудебное расследование, СМИ должны опубликовать соответствующую опровергающую информацию в течение 1 месяца.

Данный способ компенсации, в сравнении с предусмотренным ч. 1 ст. 41 УПК РК, специфичен тем, что вред компенсируется только в том случае, если от реабилитированного поступает такое требование – требование о доведении до сведения масс факта незаконности примененных по отношению к нему мер уголовно-процессуального принуждения, незаконного уголовного преследования; а информация эта должна освещаться именно в тех источниках, в которых ранее обнародовался факт уголовного преследования и т.д. (печатная организация, др. средство массовой информации).

В дальнейшем, соответственно, реабилитированный должен наделяться правом требования от своего руководства довести эту информацию до сведения коллег, учащихся, сотрудников и др. Конечно, такое письменное извещение должно быть оформлено на специальном или служебном бланке и должно содержать исходящие данные о дате отправки, номер регистрации в журналах исходящей почты.

Законодатель РК выработал альтернативные способы компенсации морального вреда.

Часть 1 статьи 41 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан обязывает должностных лиц, принявших решение о реабилитации, принести официальное извинение за причиненный вред, независимо от того, предъявляет ли реабилитированный требование или нет. При других обстоятельствах, оговариваемых частями 2, 3 и 4 статьи 41 УПК Республики Казахстан, когда реабилитированный выражает такое желание, он имеет право на получение компенсации морального вреда. Здесь действует

абсолютно правильно принцип диспозитивности, поскольку реабилитированный имеет право сам решать, пользоваться ли ему правами, предоставленными законом.

Перечисленные способы компенсации, наряду с предусмотренной законодательством Республики Казахстан реституцией, мы полагаем, представляют собой самостоятельную форму компенсации – устранение последствий морального вреда.

Что касается таких способов компенсации морального вреда, как принесение официального извинения за причинённый вред (ч. 1 ст. 44 УПК РК) и обнародование информации о незаконно принятых ранее мерах процессуального принуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности (ч. ч. 3 и 4 ст. 41 УПК РК), то мы согласны с точкой зрения Капсалямова К.Ж., который утверждает, что они реализуются в уголовном судопроизводстве, так как это деятельность чисто уголовно-процессуальная.

В этой связи следует уточнить, что в рамках уголовного процесса целесообразно применять такие способы устранения последствий морального вреда, как виды компенсации, предусмотренные ч.ч. 1, 3 и 4 ст. 41 УПК РК, поскольку компенсация морального вреда в денежной форме тоже включается в понятие компенсации – устранения последствий морального вреда, но, в отличие от вышеперечисленных видов, согласно действующему УПК РК, эта форма применяется в порядке гражданского судопроизводства.

Таким образом, устранение последствий морального вреда, на наш взгляд, является самостоятельной формой компенсации в уголовном судопроизводстве РК и эффективным способом защиты нарушенных личных неимущественных прав гражданина наряду с практикуемой в уголовном процессе реституцией. В случае осуществления её дальнейшей научной разработки Республика Казахстан вправе позиционировать себя как развитое правовое государство, ибо эта концепция является обязательным атрибутом такого.

В отношении этой формы компенсации необходимо отметить, что аналогичная форма имеется и в административном законодательстве Республики Казахстан. Анализ ст. 861 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях позволяет заключить, что практических различий между этими нормами как в уголовно-процессуальном, так и в административном праве нет.

5. ВЕДЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ

1. Понятие и правовая сущность процессуальных решений в уголовном процессе.

Сущность решения, как правило, заключается в выборе цели и адекватных средств, для ее достижения. В уголовно-процессуальной литературе сама сущность решения - выбор цели и средств ее достижения - остается недостаточно разработанной, акцентируется внимание на форме решения – правового акта. Между тем решению всегда предшествует выбор, а вся сложность принятия решения и заключается в правильном, оптимальном выборе: начать и осуществлять досудебное расследование по совершенному правонарушению либо прекратить его по основаниям, установленным уголовно-процессуальным законом.

Особенность принятия решений в уголовном процессе состоит в том, что возможные средства достижения целей указаны в законе, а не избираются произвольно лицом, наделенным правом принимать решение .

В уголовно-процессуальном законе понятие «решение» употреблено при разъяснении наименования таких процессуальных актов, как «постановление», «определение», «приговор». Общим признаком этих актов является то, что они содержат ответы на правовые вопросы, что позволяет отличать решения от таких процессуальных актов, как протоколы следственных и судебных действий, в которых удостоверяется факт производства, содержание и результаты следственных действий.

Установив через понятие «решение» и постановление, и определение, и приговор, законодатель тем самым подчеркнул единую природу и внутреннюю взаимосвязь всех уголовно-процессуальных решений. К видам решений, принимаемых должностными лицами в уголовном процессе, целесообразно отнести и обвинительный акт, а также согласие, санкцию прокурора либо следственного судьи, представление следователя, прокурора.

Следует иметь в виду, что один процессуальный акт может содержать решение по нескольким правовым вопросам как процессуального, так и материального права. При этом законность и обоснованность принятого решения зависят от того, насколько правильно ответили следователь, прокурор, суд (судья) на каждый из вопросов, и как повлиял этот ответ на правильность принятых в данной стадии решений. Ответы на некоторые вопросы, входящие в состав принятого решения, могут иметь самостоятельное значение, что в дальнейшем проявляется, например, в возможности их отдельного обжалования (опротестования) и отмены (или изменения) части решения (о гражданском иске, о мере пресечения и др.).

Предусмотренная законом возможность соединения уголовных дел (ст.43 УПК РК) приводит к тому, что в одном решении могут быть ответы на правовые вопросы, касающиеся нескольких лиц или одного лица, но по нескольким обвинениям.

Анализ понятия «процессуальное решение» нельзя считать завершенным без рассмотрения вопроса об исполнении (реализации) такого решения. Очевидно, что действия, предшествующие принятию решения, непосредственный выбор возможных вариантов и собственно само решение – не самоцель, а лишь предпосылка к дальнейшим действиям.

Поэтому нельзя полностью согласиться с утверждением А. Я. Дубинского, который, характеризуя понятие исполнения процессуальных решений, подчеркивает, что основой его содержания является деятельность. Конечно, большинство процессуальных решений предполагает определенные действия.

Вместе с тем часть решений, наоборот, свидетельствует о прекращении деятельности (например, постановление о прекращении досудебного расследования, отводы следователя, переводчика, эксперта, специалиста).

Кроме того, результатом принятого решения может быть констатация какого-либо юридического факта, который не обязательно предшествует деятельности.

Так, признание гражданским истцом предполагает, но необязательно повлечет за собой исполнение действий лицом, признанным таковым. Приобщение к делу вещественного доказательства производится не до, а после его осмотра.

Сказанное, разумеется, не исключает возможности последующей деятельности. Например, гражданский истец вправе заявить ходатайства о дополнении расследования, которые могут быть обоснованными, а их выполнение необходимым, а вещественное доказательство часто используется при производстве следственных действий.

Исполнение процессуальных решений осуществляется, как правило, по определенной процедуре, которая включает в себя уяснение сути решения, продумывание всех вытекающих из него последствий; определение условий предстоящей деятельности; выбор средств исполнения; подготовку и само исполнение и, наконец, подведение итогов исполнения решения.

Реализация задач, стоящих перед следователями по находящимся в их производстве делам, в немалой степени зависит от точного и своевременного исполнения принимаемых ими процессуальных решений.

Большая часть этих решений облекается в форму постановления, порождающего тем самым наступление определенных правовых последствий, в том числе обязанность конкретных должностных лиц или граждан выполнить предписанные действия (например, выдать указанные в постановлении о выемке предметы и документы), либо воздержаться от действий (не отправлять поступившую на почту корреспонденцию, на которую наложен арест и т.д.). Для того, чтобы решения прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя исполнялись, уголовно-процессуальное законодательство предусматривает, что требования, поручения и запросы, предъявленные в пределах их полномочий,

обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами (ст. 34 УПК РК).

Представляется, что правовой механизм обеспечения исполнения процессуальных решений можно совершенствовать не только путем расширения видов постановлений, выносимых при наличии соответствующих оснований. В следственной практике возникают различные ситуации, требующие вынесения постановлений для того, чтобы придать юридическую силу процессуальным решениям и обеспечить их исполнение.

Таким образом, анализ существующих в теории уголовно-процессуального права понятий процессуального решения позволил сформулировать его наиболее общее определение. Итак, процессуальное решение – это направленный на реализацию назначения уголовного судопроизводства индивидуальный правоприменительный акт, вынесенный в пределах компетенции соответствующего государственного органа или должностным лицом и реализующий его полномочия, облеченный в установленную законом процессуальную форму, содержащий правовые выводы по вопросам, возникающим в ходе досудебного производства, и обладающий свойствами законности, обоснованности и мотивированности.

Кроме теоретического определения, понятие процессуального решения закреплено также в пункте 38 статьи 7 УПК РК: процессуальные решения – акты органов, ведущих уголовный процесс, вынесенные в связи с осуществлением производства по уголовному делу.

Многообразие принимаемых процессуальных решений послужило в свое время поводом для разработки в теории уголовного процесса различных их классификаций.

Так, А.Б. Муравин, исходя из значения обвинения, как одной из основных функций следователя, предлагает классифицировать процессуальные решения следователя следующим образом:

- 1) решения, в которых формулируется обвинение (обвинительный акт);
- 2) решения, в которых разрешается обвинение на стадии досудебного расследования (постановление о прекращении уголовного дела) .

По мнению, Б.Б. Глазунова, наиболее подробную классификацию уголовно-процессуальных решений приводит П.А. Лупинская. Основываясь на предложенной классификации и осмыслении позиций автора наиболее существенные критерии разграничения по видам процессуальных решений, принимаемых на досудебных стадиях уголовного судопроизводства классифицируются следующим образом:

- 1) по отношению к предмету доказывания - отвечает ли решение на основные вопросы уголовного дела (имело ли место правонарушение, совершил ли его обвиняемый, виновен ли он в его совершении), либо разрешает промежуточные вопросы или носящие дополнительный характер (например, разрешение гражданского иска) .

Решения, как правоприменительные акты, могут быть разделены на основные и вспомогательные.

К основным относятся те решения, в которых на основании оценки всей совокупности собранных по уголовному делу доказательств принимается окончательное решение по делу в целом, либо по отдельным его эпизодам, или в отношении совершивших противоправное деяние (обвинительный акт, постановление о прекращении уголовного дела, постановление о прекращении уголовного преследования в отношении конкретных лиц по отдельному эпизоду др.).

Вспомогательными называются решения, способствующие разрешению основных вопросов уголовного дела. Они, как правило, не содержат итоговой оценки обстоятельств дела и не разрешают его по существу. Вспомогательные правовые акты, как правило, создают юридическую базу для вынесения основных решений.

Указанные признаки правоприменительных актов могут быть положены и в основу классификации видов решений, принимаемых в уголовном судопроизводстве.

Решения, которые способствуют законному и обоснованному разрешению основных вопросов дела, носят вспомогательный характер (вспомогательные решения). К ним могут быть отнесены решения о производстве следственных действий, о применении мер процессуального принуждения и др.

Основные и вспомогательные решения различаются, прежде всего, кругом тех обстоятельств, которые должны быть установлены для того, чтобы решение было принято, а также уровнем доказанности, фактических обстоятельств, составляющих основу данного решения.

По мнению, Б.Б. Глазунова, по отношению к приговору как важнейшему акту правосудия решения, принятые на досудебных стадиях уголовного судопроизводства, носят вспомогательный характер. Направленные на собирание, исследование и оценку доказательств, обеспечение прав участников процесса, они необходимы для объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела в суде, для постановления приговора;

2) по выполняемым задачам различают процессуальные решения, направленные на достижение следующих целей:

а) определение возникновения и направления дела (например, о начале досудебного расследования);

б) обеспечение получения доказательств (постановление о производстве обыска, выемки, экспертизы и др.);

в) определение процессуального положения участников процесса (постановление о признании лица потерпевшим, гражданским истцом);

г) применение мер процессуального принуждения (постановление о задержании, содержании под стражей, наложении ареста на имущество);

д) реализация гарантий прав участников процесса (постановления о разрешении заявленных ходатайств и жалоб);

е) устранение причин и условий, способствующих совершению преступлений (представления следователя, прокурора);

ж) иные (повестки, отдельные поручения, указания прокурора).

Кроме того, классифицируя процессуальные решения по функциональному признаку, можно выделить две категории решаемых задач «внутренние» и «внешние».

Решения, направленные на достижение «внутренних» задач данного процесса, имеют значение только для конкретного уголовного дела. В то же время они обеспечивают успешность выполнения «внешних» задач, т.е. тех, которые выходят за предел производства по данному делу и направлены на укрепление законности, предупреждение и искоренение преступлений, воспитание граждан в духе неуклонного исполнения законов. В качестве примера можно назвать представление по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления, выносимое следователем (дознавателем).

В науке уголовного процесса рассматриваются решения, которые могут быть охарактеризованы как начальные в том смысле, что они дают начало всему производству по делу или конкретной стадии уголовного судопроизводства (регистрация материала в ЕРДР).

Промежуточные – это решения, которые принимаются по ходу производства в пределах отдельной стадии и касаются главным образом производства либо обязательных процессуальных, действий или итоговых процессуальных документов, завершающих данную стадию.

Окончательные решения – это решения, которые заканчивают производство по делу в данной стадии и выражают сложившееся убеждение лица или лиц, выносящих решение.

3) по субъектам, обладающим в соответствии с законом правом принимать решения в уголовном судопроизводстве, процессуальные решения на досудебных стадиях подразделяются на решения суда (судьи), прокурора, следователя, начальника следственного отдела, органа дознания, дознавателя.

Каждый из указанных субъектов вправе принимать решение только в пределах предоставленных ему законом полномочий.

Некоторые решения требуют согласия или утверждения прокурора. Законодательно закрепляя формы выражения прокурором своего убеждения в правильности принятого следователем или органом дознания решения, закон не указывает, как разграничиваются понятия «согласие» и «утверждение». При этом законодатель не усмотрел различий в способах разрешения прокурором соответствующего действия. В тех случаях, когда закон требует согласия прокурора на решение, предложенное следователем, органом дознания, эти акты при условии согласия прокурора не приобретают правовой силы.

То обстоятельство, что ряд решений следователя, принимаемых единолично, приобретают правовую силу и могут быть реализованы только

при получении согласия прокурора, не меняет их характера, как решения. Таким образом, прокурор либо соглашается с решением, предложенным следователем, либо не соглашается и предлагает свое.

Для обеспечения принятия законных и своевременных решений важно четко определить в законе конкретные полномочия должностных лиц. Представляется, что следует указать в законе, какие именно решения может самостоятельно принимать дознаватель, а какие могут быть приняты органом дознания; какие постановления, составленные дознавателем, подлежат утверждению начальником органа дознания, какие принимаются только начальником органа дознания; какие решения следователя требуют согласия начальника следственного отдела.

По определенности регламентации в уголовно-процессуальном законе можно выделить следующие виды процессуальных решений:

1) решения, элементы содержания (структура) которых установлены законом (обвинительный акт, протокол об уголовном проступке);

2) решения, не имеющие строго обозначенной формы и содержания, а только названные в законе (представление, повестка).

По юридической силе различаются решения, не вступившие и вступившие в законную силу, а также:

1) обретающие юридическую силу с момента их вынесения (постановление о прекращении уголовного дела по реабилитирующим основаниям и т.д.);

2) требующие утверждения прокурором (обвинительный акт);

3) нуждающиеся в согласовании с прокурором (постановления о прекращении уголовного дела, постановление о применении меры пресечения).

По функциональному значению их можно подразделить на решения:

1) направленные на осуществление функций уголовного преследования (постановление о принятии дела к своему производству, постановление о признании в качестве подозреваемого, обвинительный акт);

2) обеспечивающие функцию защиты (постановление о назначении защитника);

3) связанные с обеспечением гражданского иска (постановление о признании гражданским истцом, постановление о привлечении в качестве гражданского ответчика и др.);

4) обусловленные отказом от дальнейшего уголовного преследования;

5) связанные с осуществлением профилактической деятельности по предупреждению преступлений (представление по вопросам устранения обстоятельств, способствовавших совершению преступления).

По мнению, Б.Б. Глазунова, из вышеперечисленных наиболее многочисленную и особую группу составляют процессуальные решения, направленные на осуществление функций уголовного преследования. Указанную группу, в свою очередь, можно классифицировать по видам в

зависимости от возникающих уголовно-процессуальных правоотношений на различных этапах предварительного расследования.

Таковыми являются решения, связанные с:

- а) доказыванием (постановления о производстве отдельных следственных действий);
- б) обеспечением уголовного преследования (постановления о привлечении в качестве обвиняемого, о применении меры пресечения и др.);
- в) приостановлением предварительного расследования, организацией розыска скрывшихся обвиняемых и возобновлением следствия (постановления производства по делу в порядке ст.45 УПК РК);
- г) направлением дела в суд (обвинительный акт).

Процессуальные решения можно классифицировать в зависимости от того, на каких стадиях уголовного судопроизводства они принимаются:

- 1) процессуальные решения, принимаемые на стадии досудебного расследования;
- 2) процессуальные решения, принимаемые на судебных стадиях.

В свою очередь решения, принимаемые при осуществлении предварительного расследования, по функциональному назначению можно подразделить на:

- 1) определяющие момент возникновения, производства и дальнейшего направления дела (постановление о принятии дела к своему производству, постановление о выделении и приостановлении уголовного дела и др.);
- 2) констатирующие появление в деле конкретных участников процесса и устанавливающие их процессуальное положение (постановление о привлечении в качестве обвиняемого, постановление о признании потерпевшим и др.);
- 3) направленные на собирание и проверку доказательств (постановления о производстве следственных действий и др.);
- 4) обеспечивающие надлежащее поведение участников процесса (постановление об избрании меры пресечения и др.);
- 5) направленные на реализацию прав и законных интересов лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве (постановление об удовлетворении заявленных ходатайств и др.);
- 6) обеспечивающие возмещение материального ущерба причиненного преступлением, и возможную конфискацию имущества (постановление о наложении ареста на имущество и др.).

Таким образом, можно сделать вывод, что представленная классификация имеет как теоретическое, так и практическое значение. Она позволяет выделить и уяснить, особенности каждого вида процессуальных решений, их юридическую природу и юридический смысл, требования, предъявляемые к ним законодателем, а также способствует правильному применению норм закона, соблюдению прав участников уголовного судопроизводства.

2. Формат уголовного судопроизводства.

Уголовное судопроизводство в Республике Казахстан ведется в бумажном и (или) электронном форматах. Лицо, ведущее уголовный процесс, с учетом мнения участников уголовного процесса и технических возможностей вправе вести уголовное судопроизводство в электронном формате, о чем выносит мотивированное постановление.

Мнение участника уголовного процесса вносится лицу, осуществляющему досудебное расследование, судье в виде ходатайства, которое рассматривается в порядке и сроки, установленные настоящим Кодексом.

В случае невозможности дальнейшего ведения уголовного судопроизводства в электронном формате лицо, ведущее уголовный процесс, переходит на бумажный формат, о чем выносит мотивированное постановление.

При ведении уголовного судопроизводства в бумажном формате орган досудебного расследования вправе принимать и направлять прокурору на согласование либо утверждение процессуальные решения, а также в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, уведомлять прокурора о принятых решениях и направлять копии процессуальных решений и других материалов уголовного дела в электронном формате, за исключением требующих сохранения конфиденциальности.

3. Соединение и выделение уголовных дел.

Соединение и выделение уголовных дел является одним из основных общих условий, как досудебного расследования, так и всего производства по уголовному делу. Содержание и выделение уголовных дел регламентируется статьями 43, 44 (соответственно) УПК РК. В этих статьях содержатся правила, соблюдаемые при производстве данных действий: они могут производиться с целью обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, с учетом роли подозреваемых, обвиняемых в расследуемом правонарушении, их вины, невозможности производства по делу с другими подозреваемыми либо обвиняемыми и т.д.

Соединение в одно производство предусмотрено для трех категорий дел:

- по подозрению либо обвинению нескольких лиц в совершении, в соучастии одного или нескольких преступлений. Здесь речь идет о соучастии в преступлении или преступлениях, когда участники объединены единством намерения;

- по подозрению, обвинению одного лица в совершении нескольких преступлений;

- по подозрению, обвинению в заранее не обещанном укрывательстве уголовных правонарушений или недонесении о них. В данном случае соединение осуществляется в отношении лица, совершившего правонарушение, и лица, укрывшего, к примеру, преступника, орудия и средства совершения преступления, предметы, добытые преступным путем,

следы преступления, доказательства виновности, либо не сообщившее о данном преступлении в правоохранительные органы.

Соединение уголовных дел – это право, а не обязательность компетентного органа. Соединение дел должно осуществляться не всегда, а только тогда, когда оно позволяет лучше выяснить общую картину происшествия и предупредить совершение аналогичных правонарушений.

На стадии досудебного расследования решение о соединении дел вправе вынести лицо, производящее дознание, следователь либо прокурор. Решение о соединении дел, принятое органом дознания, следователем, прокурором, оформляется постановлением.

В постановлении о соединении дел обязательно отражаются основания и цели соединения. Во всем остальном данное постановление отвечает общим требованиям к подобного рода процессуальным документам, а значит, состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной. Такой документ в своей описательной части должен обязательно иметь ссылку на статью 43 УПК РК.

Согласно части второй указанной статьи, не должны соединяться в одном производстве:

- 1) одинаковые подозрения, обвинения в отношении разных лиц;
- 2) подозрения, обвинения в отношении лиц, которым приписывается совершение уголовных правонарушений относительно друг друга, кроме случаев, когда рассматривается дело частного обвинения;
- 3) дела, по одному из которых уголовное преследование осуществляется в частном порядке, а по другому – в публичном порядке;
- 4) все другие подозрения, обвинения, совместное рассмотрение которых может помешать объективному рассмотрению дела.

В течение двадцати четырех часов копия постановления, вынесенного органом преследования о соединении дел, должна быть направлена прокурору и стороне защиты.

Срок производства по делу, в котором соединены несколько дел, исчисляется со дня начала производства первого по времени уголовного дела. Если по одному из соединенных дел в качестве меры пресечения применены содержание под стражей либо домашний арест, срок следствия исчисляется со дня начала досудебного расследования дела, по которому применены указанные меры пресечения.

Выделение дела допускается только в случаях, вызываемых необходимостью, если это не отразится на всесторонности, полноте объективности исследования дела, а также, если возможно реальное судебное рассмотрение каждого из уголовных дел.

С соблюдением этих условий по указанию прокурора из уголовного дела по подозрению, обвинению лица или лиц в совершении нескольких преступлений в отдельное производство для завершения расследования может быть выделено дело в отношении лиц, указанных в части 1 статьи 44 УПК РК:

1) отдельных подозреваемых или обвиняемых, когда основания для закрытого судебного разбирательства, связанные с охраной государственных секретов, относятся к ним, но не относятся к остальным подозреваемым, обвиняемым;

2) несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе со взрослыми;

3) отдельных неустановленных лиц, подлежащих привлечению к уголовной ответственности, а также в других случаях, предусмотренных статьей 45 УПК РК;

4) подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, с которыми прокурором заключено процессуальное соглашение.

Иначе говоря, прокуроры в случае необходимости вправе давать указания о выделении уголовного дела в самостоятельное производство о правонарушениях с большим количеством эпизодов и участников (крупные финансовые мошенничества, бандитизм и др.) при условии, что невозможно своевременно закончить расследование в полном объеме или когда подозреваемые либо обвиняемые скрылись от следствия, а принятое решение не повлияет на всесторонность, полноту, объективность исследования и разрешения дела.

Если по уголовному делу получены сведения о действиях, содержащих признаки уголовных правонарушений, не связанных с расследуемым делом, все материалы о них должны быть незамедлительно выделены для начала нового досудебного расследования в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом.

Выделение дела осуществляется на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс. Копия постановления, вынесенного органом уголовного преследования, в течение двадцати четырех часов направляется прокурору. К постановлению должен быть приложен перечень материалов, выделяемых в подлинниках или копиях.

Срок производства по выделенному делу исчисляется со дня регистрации заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований по новому уголовному правонарушению. В остальных случаях срок исчисляется с момента начала досудебного расследования по основному уголовному делу. Если по уголовному делу получены сведения о действиях, содержащих признаки преступлений, не связанных с данным делом, все материалы о них должны быть незамедлительно выделены для решения вопроса о начале нового досудебного расследования в порядке, предусмотренном УПК РК.

В законе не дано полного перечня оснований выделения уголовного дела, но что бы под таковыми, ни подразумевалось, необходимы:

- отсутствие связи между делами, о которой упоминается в части 1 статьи 43 УПК РК применительно к соединению дел;

- под видом выделения дела на должно вуалироваться начало нового досудебного расследования по преступлению, ранее не подвергавшемуся предварительному расследованию.

При применении института выделения уголовного дела следует опасаться возможности переложения вины с одного подозреваемого, обвиняемого на другого, выдвижение на первый план второстепенного участника.

Выделение дела всегда проводится по постановлению компетентного органа. Перед тем, как приступить к его составлению, следует определиться, какие документы будут выделены из первого дела, какие – в подлинниках, какие – в копиях. Если какой-то документ выделяется из дела, то в последнем обязательно должна остаться копия документа.

При выделении дела в отдельное производство копии следственных документов должны быть удостоверены. В суд нельзя направлять не удостоверенные ксерокопии протоколов следственных действий и иных процессуальных документов. В случае несоблюдения этого правила у суда не будет возможности проверить документальность представленных доказательств. Форма постановления о выделении уголовного дела не определена законом. Тем не менее, любое такое постановление должно содержать:

- существо дела (иначе – фабулу);
- основания и мотивировку выделения дела;
- ссылку на соответствующие статьи УПК;
- перечень выделяемых материалов.

Срок производства по выделенному делу исчисляется со дня регистрации заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований по новому уголовному правонарушению. В остальных случаях срок исчисляется с момента начала досудебного расследования по основному уголовному делу.

Выделение и соединение дел не может осуществляться органами дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно.

6. ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ВОПРОСЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Важнейшим показателем любого развитого государства является устремление к общепринятым международным стандартам, среди которых защита конституционных прав и свобод граждан.

Принятая в 1995 г. Конституция нашей страны является основополагающим документом и стержнем всей правовой системы Республики Казахстан. В Конституции содержатся нормы, регламентирующие взаимоотношения индивида и государства, определяется отношение к свободе и личной неприкосновенности и тем самым определен уровень правовой защищенности личности в обществе.

На основании Основного закона страны в Республике Казахстан сопоставляется содержание ряда законов, оказывающих воздействие на все стороны жизни общества, где главным образом выделяется человек и его права.

Забота государства о правах и свободах граждан заключается в охране их многообразными государственными институтами и механизмами, призванными осуществлять контроль за состоянием прав и свобод в обществе.

В последние годы уголовное судопроизводство Республики Казахстан было подвергнуто серьезному реформированию. Одним из главных приоритетов реформы стало отношение к человеку.

Невзирая на колоссальный прогресс по преобразованию уголовного процесса в нашей стране продолжают оставаться открытыми вопросы защиты прав и свобод граждан.

Возмещение причиненного преступлением вреда является отражением восстановления социального порядка. Универсальным средством судебной защиты прав и законных интересов потерпевшего выступает гражданский иск, заявляемый в случаях, когда преступлением причинён имущественный или моральный вред.

Право потерпевшего на иск продолжительное время служило предметом рассмотрения и споров различных ученых. В целом, можно отметить, что данный институт уголовного процесса в истории прошел длительный и сложный путь развития.

В уголовном процессе рассматриваются гражданские иски физических и юридических лиц о возмещении имущественного и морального вреда, причиненного непосредственно уголовным правонарушением или общественно опасным деянием невменяемого, а также о возмещении расходов на погребение, лечение потерпевшего, сумм, выплаченных ему в качестве страхового возмещения, пособия или пенсии, а также расходов, понесенных в связи с участием в производстве дознания, предварительного следствия и в суде, включая расходы на представительство.

Если правоотношения, возникшие в связи с предъявленным гражданским иском, не урегулированы УПК РК, то применяются нормы

гражданского процессуального законодательства в той части, в которой они не противоречат УПК Республики Казахстан.

Отметим тесную связь гражданского иска в уголовном процессе с уголовным, гражданско-процессуальным и гражданским правом, поэтому считаем, что институт «гражданского иска в уголовном процессе» носит комплексный характер.

Гражданский иск в уголовном процессе имеет два элемента предмет и основание. Предмет гражданского иска в уголовном процессе представляет собой вред, причинённый законным интересам лица вследствие совершённого преступления.

Гражданский иск может быть предъявлен с момента начала досудебного расследования до окончания судебного следствия лицом, которому уголовным правонарушением или уголовно-наказуемым деянием неменяемого непосредственно причинен имущественный или моральный вред, либо его представителем.

В соответствии с таким значением суд, прокурор, следователь, дознаватель обязаны разъяснить заинтересованным лицам их право предъявить гражданский иск в уголовном процессе по своей инициативе, со своевременным принятием мер обеспечения гражданского иска. Вынесенный приговор суда определяет, имело ли место преступление или нет, виновно ли лицо в совершении данного преступления, и несёт ли оно ответственность за причинённый вред. Этот же приговор даёт возможность чётко определить потерпевшего, понёсшего определённый вред вследствие совершения преступного деяния. Установление этих обстоятельств и является предпосылкой удовлетворения исковых требований в уголовном процессе.

Гражданский иск предъявляется к подозреваемому, обвиняемому, подсудимому или к лицам, несущим материальную ответственность, за его действия или действия неменяемого.

Лицо, которое предъявило гражданский иск, именуется гражданским истцом, лицо, к которому предъявлен иск, именуется гражданским ответчиком. Указанные лица в ходе производства по уголовному делу пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности, установленные настоящим Кодексом для гражданского истца и соответственно гражданского ответчика.

Подача искового заявления ещё не означает признания потерпевшего гражданским истцом. Оно осуществляется следователем, который, рассмотрев исковое заявление, обязан вынести постановление о признании гражданским истцом или об отказе в этом

При разрешении вопроса о признании гражданским истцом, следователь должен убедиться в том, что имеются не только юридический факт, составляющий основание иска, но и процессуальные условия, при наличии которых заявленный иск может быть рассмотрен совместно с уголовным делом. При отсутствии таких юридических фактов следователь, дознаватель должен вынести постановление об отказе в признании

гражданским истцом. Это постановление на общих основаниях может быть обжаловано заинтересованным лицом прокурору, осуществляющему надзор за следствием. Постановление о признании гражданским истцом имеет огромное процессуальное значение, потому что только на основании этого документа лицо получает возможность участвовать в деле в качестве гражданского истца и осуществлять соответствующие процессуальные права.

Стороной искового производства также является ответчик. В исследованиях о сторонах гражданского судопроизводства гражданским ответчиком признаётся сторона спора, привлекаемая к участию в деле в связи с предположением о том, что она нарушила или оспаривает права истца.

Согласно ст. 166 УПК РК, установив лицо, несущее ответственность за вред, причинённый преступлением, в случае предъявления гражданского иска в уголовном деле, орган, ведущий уголовный процесс, привлекает это лицо в качестве гражданского ответчика в порядке, установленном ч. 1 ст. 78 УПК РК. Выносится соответствующее постановление, которое гражданскому ответчику или его представителю объявляется постановлением о привлечении в качестве гражданского ответчика и разъясняются права, предусмотренные ч. 4 ст. 78 УПК РК.

Ст. 78 УПК РК регулирует, что гражданским ответчиком признаётся физическое или юридическое лицо, которое в силу закона в связи с предъявленным в ходе производства по уголовному делу иском несёт имущественную ответственность за вред, причинённый преступлением либо запрещённым УК РК деянием невменяемого.

В п. 8 Нормативного Постановления Верховного суда «О рассмотрении гражданского иска в уголовном процессе» чётко разъясняется, что гражданский иск предъявляется к обвиняемому (подсудимому) или лицам, несущим материальную ответственность за причинённый ими вред, или за вред, причинённый общественно опасными деяниями невменяемых, которые должны быть признаны гражданскими ответчиками, постановлением органа, ведущего уголовный процесс.

Важной характеристикой причинения вреда, причинённого преступлением, является его размер, который, как правило, непосредственно влияет на оценку степени общественной опасности содеянного, а в ряде случаев определяет квалификацию преступления. В следственной практике по делам о причинении вреда здоровью бремя доказывания размера причиненного вреда иногда фактически полностью возлагается на самого истца: признав потерпевшего гражданским истцом, орган расследования считает свою роль выполненной и никаких мер по собиранию доказательств, обосновывающих иск, не предпринимает.

Производство по гражданскому иску в уголовном деле является неотъемлемым элементом судопроизводства по этому делу; поэтому характер и размер вреда, причиненного преступлением, подлежат доказыванию столь же активно и с такой же полнотой, как виновность лица, совершившего преступление.

На суд законом возложена вся полнота ответственности за законное, обоснованное и справедливое разрешение дела, в связи с чем судебное разбирательство должно обеспечивать полное, всестороннее и объективное установление всех обстоятельств уголовного дела в целях вынесения правосудного приговора и решения в части гражданского иска.

7. МЕРЫ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ В ДОСУДЕБНОМ РАССЛЕДОВАНИИ

Требование закона об обеспечении должного поведения участников уголовного процесса, пресечение возможности с их стороны противоправных деяний, а также обеспечение надлежащих условий для успешного разрешения задач уголовного судопроизводства побуждает органы, ведущие уголовный процесс, к ограничению гарантированных конституционных прав и интересов граждан, путем применения мер принуждения. Однако применение мер принуждения должно осуществляться в соответствии с принципами демократии, гуманизма и законности, это означает:

- во-первых, применение принудительных мер, только при наличии на то законных оснований;
- во-вторых, уполномоченными на то должностными лицами и органами;
- в-третьих, к указанным в законе участникам процесса;
- в-четвертых, на основе вынесенного процессуального акта;
- в-пятых, применение меры принуждения в строгом соблюдении процессуального порядка и процедуры, предусмотренной в законе.

Уголовно-процессуальное принуждение - это метод государственного воздействия, проявляющийся в уголовно-процессуальных средствах пресечения неправомерного действия либо бездействия, представляющих угрозу интересам правосудия, применяемых в порядке установленных законом, компетентными органами государства (должностными лицами) в отношении участников уголовно-процессуальной деятельности.

Меры уголовно-процессуального принуждения могут применяться не только для обеспечения надлежащего поведения участников уголовного процесса, которые могут создать препятствие для успешного расследования уголовного дела, но и для обеспечения оптимальных условий доказывания и достижения по уголовным делам объективной истины, а также способствовать проведению в жизнь принципа неотвратимости ответственности за преступления, с тем чтобы, ни одно лицо, совершившее преступление, не избежало заслуженного наказания. Его предназначение также заключается в том, чтобы создать благоприятные условия для реализации и иных задач уголовного процесса.

С принуждением и пресечением всегда соотносится реализация норм права, так как «право есть ничто без аппарата, способного принуждать к соблюдению норм права».

Применение меры принуждения должно быть обоснованно, то есть вызвано действительной необходимостью ограничения прав и свобод гражданина. При этом цели уголовного процесса должны достигаться при наименьшем ограничении прав и свобод участника процесса.

Основаниями для применения мер процессуального принуждения являются необходимость:

1) обеспечения предусмотренного уголовно-процессуальным законом порядка расследования и судебного разбирательства;

2) надлежащего исполнения приговора.

Меры процессуального принуждения могут применяться:

1) вместо мер пресечения (например, вместо подписки о невыезде - мера принуждения обязательство о явке);

2) наряду с мерами пресечения (например, лицо, находящееся под подпиской о невыезде, при неявке, может быть доставлено к следователю приводом, то есть с применением меры принуждения);

3) одновременно по несколько любых видов мер принуждения.

Меры принуждения (обязательство о явке, привод и денежное взыскание) могут применяться к подозреваемому, свидетелю, эксперту, специалисту, потерпевшему и гражданскому истцу и их представителям, а также гражданскому ответчику его представителю или представителю подозреваемого.

Меры принуждения, за исключением - наложения ареста на имущество, применяются по единоличному решению следователя, или по согласованию с начальником органа дознания - дознавателем.

В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством, меры уголовно-процессуального принуждения сконцентрированы в 4 разделе УПК и классифицируются на три вида:

1) задержание подозреваемого (гл.17 УПК);

2) меры пресечения (гл.18 УПК);

3) иные меры процессуального принуждения (гл. 19 УПК).

К иным мерам принуждения относятся:

1) обязательство о явке к дознавателю, следователю, в суд (ст. 156 УПК);

2) привод (ст. 157 УПК);

3) временное отстранение от должности (ст. 158 УПК);

4) денежное взыскание (ст. 159 УПК);

5) наложение ареста на имущество (ст.161 УПК);

6) доставление (ст.129 УПК РК);

7) запрет на приближение (ст.165 УПК РК).

Рассмотрим сущность, и содержание каждой из указанных мер принуждения.

Обязательство о явке дается подозреваемым, если к ним не применена мера пресечения, свидетелем или потерпевшим в письменном виде при наличии оснований, что они могут уклониться от участия в уголовном процессе, а именно: от участия в следственных действиях или в судебном разбирательстве, либо при фактической их неявке без уважительных причин.

Лицо, в отношении которого избрана, данная мера принуждения обязано:

1) своевременно являться по вызовам;

2) сообщать о перемене места жительства.

В случае нарушения обязательств по явке указанные лица могут быть доставлены в орган расследования и в суд приводом. Кроме того, в отношении подозреваемого, обвиняемого может быть применена любая мера пресечения.

Определяя срок явки указанных лиц, следователь, дознаватель должен учитывать реальную возможность его исполнения.

Уважительными причинами неявки признаются:

- 1) болезнь, лишающая возможности явки (эта болезнь должна быть удостоверена врачом);
- 2) несвоевременное получение повестки;
- 3) различные стихийные бедствия (пожар, наводнение и т.д.);
- 4) иные причины (тяжелая болезнь члена семьи, перерыв в движении транспорта и т.д.).

Привод - это принудительное доставление к месту допроса одного из указанных выше лиц, если он не явился по вызовам без уважительных причин,

Чтобы принять правильное решение о приводе следователь, должен тщательно исследовать причины неявки (например, дать отдельное поручение участковому инспектору, органу дознания для установления причин неявки, созвониться с вызываемым лицом или его родственниками и т.д.) так как, при осуществлении привода может пострадать репутация данного лица.

Постановление о приводе составляется по правилам ст. 198 УПК. В постановлении должно быть указано, какому, конкретно органу полиции поручается осуществление привода, которому направляется копия данного постановления для исполнения.

Осуществление привода запрещается:

- 1) в ночное время с 22.00 до 6.00 часов;
- 2) несовершеннолетних до 14 лет;
- 3) без уведомления законного представителя несовершеннолетнего от 15 до 18 лет;
- 4) беременных женщин и женщин имеющих грудных детей;
- 5) тяжелобольных и больных инфекционными заболеваниями.

Временное отстранение подозреваемого от должности заключается в ограничении права подозреваемого на труд, гарантированный Конституцией РК. Данная мера должна применяться лишь в случаях действительной необходимости, с учетом интересов следствия, а также подозреваемого (большая семья, единственный кормилец) и учреждения, в котором подозреваемый работает. Если необходимость в сохранении данной меры отпадает, она должна быть отменена постановлением, лица применившего данную меру принуждения.

Отстранения подозреваемого от должности может применяться только в отношении должностного или материально ответственного лица, привлеченного к уголовной ответственности в качестве подозреваемого.

Применение указанной меры принуждения не должно лишать его права поступить на другую работу, не связанную с ранее занимаемой им должностью. В случае если подозреваемый не смог устроиться на другую работу по не зависящим от него обстоятельствам ему может быть назначено ежемесячное государственное пособие в сумме не менее размера минимальной оплаты труда.

Служащие частных учреждений, фирм и предприятий не относятся к числу должностных лиц в связи, с чем они не могут быть отстранены от должности.

Подозреваемый может быть отстранен от должности в следующих целях:

1. воспрепятствования подозреваемому помешать расследованию путем уничтожения или фальсификации доказательств, воздействия на свидетелей, подделки документов и т.д.;

2. воспрепятствования совершению им новых преступлений по должности либо продолжения своих преступных действий;

3. сохранения престижа учреждения и воспитания честного отношения к труду у других сотрудников и должностных лиц.

Отстранение от должности оформляется мотивированным постановлением, в котором указываются конкретные мотивы, вызывающие необходимость отстранения подозреваемого от занимаемой должности.

На основании данного постановления руководитель учреждения обязан издать в течение трех суток соответствующий приказ об отстранении подозреваемого от исполнения обязанностей по данной должности.

За неисполнение процессуальных обязанностей и нарушение порядка в судебном заседании, закон предусматривает возможность наложения на потерпевшего, свидетеля, специалиста, переводчика и иных лиц, участвующих уголовном процессе денежного взыскания (ст. 159 УПК), а в случае, предусмотренном ст. 346 УПК - и иных мер административного взыскания. Данные меры могут применяться только судом или судьей, в соответствии с законодательством об административных правонарушениях.

Денежное взыскание может быть наложено на:

1) поручителя, при избрании меры пресечения - личное поручительство (ст. 142 УПК);

2) лиц, под присмотр которых отдан несовершеннолетний при избрании меры пресечения - отдача несовершеннолетнего под присмотр (ст. 144 УПК);

3) любое лицо, присутствующее в зале судебного заседания, кроме обвинителя, защитника и подсудимого - как мера обеспечения порядка в судебном заседании (ст.346 УПК).

Денежное взыскание налагается судом в том же судебном заседании, в котором было допущено нарушение порядка. Наложение денежного взыскания оформляется постановлением судьи (суда). В случаях если нарушение допущено в ходе досудебного расследования дела, то

следователь, дознаватель или прокурор составляет протокол о допущенном нарушении, который направляется по подследственности или подсудности в районный или приравненный к нему суд. Судья в течение пяти суток должен рассмотреть материалы о наложении взыскания на участника процесса в судебном заседании, на которое вызывается лицо, составившее протокол, и лицо, на которое может быть наложено взыскание. Неявка правонарушителя без уважительных причин не является препятствием при рассмотрении дела о наложении денежного взыскания. Результат рассмотрения материалов о наложении денежного взыскания или об отказе в его наложении оформляется судьей, мотивированным постановлением. Обязанностью лица, производящего водящего расследование, является принятие законных мер к реальному возмещению материального вреда, причиненного преступлением, путем наложения ареста на имущество, на которое может быть обращено взыскание или конфискация, и этим предотвратить сокрытие, продажу или уничтожение имущества. Это является эффективным средством реального возмещения вреда, причиненного потерпевшему.

Арест может быть наложен только на имущество, принадлежащее:

- 1) лично подозреваемому;
- 2) лицам, несущим по закону материальную ответственность за действия подозреваемого по гражданскому законодательству;
- 3) лицам, у которых находится имущество, приобретенное подозреваемым преступным путем (например, автомобиль, приобретенный на деньги, добытые преступным путем, но оформленный на имя его родственника), при условии установления этого факта.

О наложении ареста на имущество следователь составляет мотивированное постановление и санкционирует его у прокурора. Если опись имущества осуществляется одновременно с обыском или выемкой, то в данном случае об этом выносится отдельное постановление и составляется отдельный протокол о производстве следственного действия.

Для наложения ареста на имущество составляется протокол, в соответствии с требованиями ст.ст. 161 и 199 УПК. Для определения стоимости имущества, на которое налагается арест, необходимо приглашение специалиста. При отсутствии имущества, подлежащего аресту, об этом указывается в протоколе.

Арест не может быть наложен на имущество, являющееся предметами первой необходимости, перечень которых определен приложением к УПК РК.

Наложение ареста на имущество заключается в установлении запрета, адресованного собственнику или владельцу имущества, распоряжаться и в необходимых случаях пользоваться им, а также в изъятии имущества и передаче его на хранение. Описанное имущество может быть передано на ответственное хранение собственнику, соответствующим организациям либо родственникам, у которых отбирается подписка о сохранности имущества, и

об ответственности по УК за его растрату, отчуждение, сокрытие или незаконную передачу.

При передаче арестованного имущества на хранение под сохранную расписку учитываются характер преступления, личность владельца, взаимоотношения иного лица с подозреваемым, ценность имущества, размер иска и процессуальных издержек.

Наложение ареста на имущество отменяется постановлением лица, в производстве которого находится уголовное дело, в случаях, когда в этой мере отпала необходимость.

Доставление является одной из новых мер процессуального принуждения, которая применяется на срок не более трех часов в целях выяснения причастности лица к уголовному правонарушению. При подтверждении причастности лица к уголовному правонарушению орган уголовного преследования вправе осуществить задержание в порядке, предусмотренном статьей 131 УПК РК, при этом срок доставления включается в общий срок задержания, предусмотренный ч.4 ст. 131 УПК. Если причастность доставленного лица к уголовному правонарушению не подтвердилась, то лицу по окончании срока доставления немедленно выдается справка о его доставлении, за исключением случаев его последующего процессуального задержания.

В целях ограничения общения подозреваемого, с потерпевшим и иными лицами, участвующими в уголовном судопроизводстве, в целях их защиты в уголовно-процессуальном законодательстве применяется новая мера принуждения запрет на приближение.

Лицо, ведущее уголовный процесс, вправе запретить подозреваемому, обвиняемому разыскивать, преследовать, посещать защищаемых лиц, вести с ними устные, телефонные переговоры и общаться иными способами. Запрет на приближение применяется на основании санкционированного судом постановления органа, ведущего уголовный процесс, или постановления суда, рассматривающего дело, по заявлению лица, подлежащего защите. В постановлении должны быть указаны основания применения данной меры процессуального принуждения и виды запрета на приближение, а также орган, на который возлагается контроль за ее соблюдением. Копия постановления о запрете приближения вручается подозреваемому, обвиняемому, защищаемому лицу и органу, осуществляющему контроль.

При нарушении запрета на приближение на подозреваемого, обвиняемого может быть наложено денежное взыскание в порядке, предусмотренном статьей 160 УПК РК, а также применена мера пресечения.

Мера процессуального принуждения задержание подозреваемого.

Задержание подозреваемого - это неотложная мера уголовно-процессуального принуждения, при которой лицо, подозреваемое в совершении преступления, помещается в ИВС сроком на 48 часов с целью проверить его причастность к содеянному и решить вопрос о его содержании под стражей.

Протокол задержания оформляется не в целях собирания доказательств, а поэтому имеет не большую доказательственную значимость, чем постановление о приводе или любой иной мере процессуального принуждения.

Задачи задержания:

1. Выяснить причастность задержанного лица к преступлению.
2. Разрешить вопрос о содержании его под стражей (в качестве меры пресечения).

Закон предусмотрел два основных основания задержания. Во-первых, оно возможно только после проведения неотложных следственных действий. Во-вторых, следователь (орган дознания и др.) вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

В ч.4 ст.128 УПК РК упоминается также о специальных условиях задержания. Они изложены применительно к одной строго определенной группе оснований задержания, которая именуется «иными данными, дающими основание подозревать лицо в совершении уголовного правонарушения». Речь идет о таких условиях, как:

- а) лицо пыталось скрыться,
- б) либо не имеет постоянного места жительства,
- в) не установлена его личность,
- г) прокурор или следователь (дознаватель) с согласия прокурора направил в суд ходатайство об избрании указанному лицу меры пресечения в виде содержания под стражей.

Предстоит выяснить, что означают словосочетания «лицо пыталось скрыться», «не имеет постоянного места жительства» и «не установлена его личность»? Например, следователь пришел к человеку домой, чтобы его допросить и заметил на столе билет на поезд. Человек, в отношении которого поступила оперативная информация, как на лицо, совершившее преступление, спокойно объяснил, что его отправляют в командировку. Есть ли у следователя право задержать данного гражданина, сославшись на то, что он пытался скрыться? Конечно же, нет. Другое дело, когда подозреваемый увидев следователя, выпрыгнул в окно и попытался убежать дворами. Даже если сразу поймать его не удалось, данное условие будет иметь процессуальное значение при последующей поимке. Для положительного ответа на вопрос, имеет ли человек постоянное место жительства, всегда было достаточно проверить, есть ли у него прописка. Именно этому формальному признаку на практике придается значение отсутствия (наличия) у лица постоянного места жительства. Однако, имея прописку, лицо может продолжительное время не жить по указанному адресу. В такой ситуации наличие постоянного места жительства будет подтверждено определенной совокупностью доказательств. Из-за изменения места жительства, связанного с переводом на работу в другой город, учебой и т.п., у вполне добропорядочного человека определенное время может не быть прописки. В

этой связи всегда при констатации анализируемого специального условия задержания следует выяснить такое отсутствие постоянного места работы, учебы, службы. Нельзя считать человека лицом без постоянного места жительства, когда его ежедневно можно найти на работе.

Меры пресечения.

Меры пресечения - это предусмотренные уголовно-процессуальным законом и применяемые с соблюдением гарантий меры уголовно-процессуального принуждения, временно ограничивающие права и свободы подозреваемого, обвиняемого с целью воспрепятствования его уклонению от органов расследования и суда, не дать ему возможности помешать установлению истины по делу или продолжать преступную деятельность, а также уклониться от исполнения приговора.

Сущность и процессуальный порядок избрания мер пресечения.

Меры пресечения, не связанные с лишением свободы.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении (ст. 141 УПК). Данная мера пресечения имеет широкий круг обязательств подозреваемого:

- не только не отлучаться с места постоянного жительства, но и не скрываться от суда и следствия,
- не воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу,
- не заниматься преступной деятельностью,
- не препятствовать исполнению приговора,
- являться по вызовам следователя, прокурора, суда и сообщать им о перемене места жительства.

При этом подозреваемого предупреждают, что в случае нарушения данной им подписки к нему в соответствии с требованиями ст. 140 УПК может быть применена более строгая мера пресечения.

Данная мера пресечения применяется в отношении подозреваемого с учетом следующих обстоятельств:

- 1) при совершении уголовных правонарушений, не представляющих большой общественной опасности;
- 2) при наличии у них постоянного или временного места жительства;
- 3) при наличии постоянного места работы;
- 4) при наличии на иждивении семьи, малолетних детей либо престарелых родителей;
- 5) при отсутствии судимостей;
- 6) при наличии положительной характеристики по месту жительства и работы;
- 7) если нет опасения, что пребывание их на свободе будет мешать расследованию дела.

Указанные обстоятельства, безусловно, снижают вероятность возможного уклонения подозреваемого от органов, ведущих уголовный процесс, но поскольку она не исчезает совсем, а лишь уменьшается ее степень опасности, для этой цели и применяется подписка о невыезде и надлежащем поведении.

В ряде случаев применение подписки о невыезде и надлежащем поведении нецелесообразно в отношении следующих подозреваемых:

- 1) если их работа связана с длительными командировками;
- 2) в случаях, когда они являются военнослужащими срочной службы;
- 3) если они не имеют постоянного места жительства;
- 4) в случаях, когда они крайне отрицательно характеризуются по месту жительства;
- 5) если имеются соучастники преступления находящиеся на свободе.

В практике применения меры пресечения подписка о невыезде и надлежащем поведении имеются случаи неправильного обоснования применения данной меры пресечения. Так, некоторые следователи в мотивировочной части постановления о применении данной меры пресечения указывают, что подозреваемый не скроется от следствия и суда в таком случае остается не ясным, для каких целей была избрана эта мера пресечения. Законно ли при таких обстоятельствах избирание меры пресечения. В соответствии с уголовно-процессуальным законом, при отсутствии опасения, что подозреваемый может скрыться от органов, ведущих уголовный процесс нет необходимости избирать меру пресечения. Достаточно отобрать у подозреваемого подписку о явке к следователю, суд.

Таким образом, нельзя мотивировать применение подписки о невыезде и надлежащем поведении тем, что подозреваемый не скроется от следствия и суда. Применение указанной меры пресечения будет правильным, когда в постановлении указывается, что собранные по делу доказательства позволяют предположить, что подозреваемый может скрыться от суда и следствия, однако учитывая, что его изоляция в силу определенных причин (имеет постоянное место жительства, наличие семьи, положительная характеристика подозреваемого, не имеет судимости и т.п.) не вызвана необходимостью по делу.

Однако подписка о невыезде и надлежащем поведении не должна быть превращена в домашний арест, и она не может препятствовать подозреваемому уходить из дома в дневное время по уважительным причинам. В случаях возникновения необходимости длительной отлучки подозреваемого по служебным или семейным обстоятельствам он обязан для получения на это разрешения обратиться с письменным или устным ходатайством к лицу, избравшему меру пресечения. Устное ходатайство подозреваемого должно оформляться протоколом устного заявления.

В подписке о невыезде и надлежащем поведении необходимо указывать: фамилию, имя, отчество подозреваемого; год его рождения; полный домашний адрес и орган, которому дается подписка. Важно зафиксировать, что подозреваемый обязуется до окончания досудебного расследования и суда не выезжать из данного места жительства, без разрешения дознавателя или суда, не препятствовать расследованию и разбирательству дела в суде, не совершать новых преступлений, а также в назначенный срок являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс,

что он предупрежден о применении к нему более строгой меры пресечения, при нарушении условий подписки о невыезде и надлежащем поведении.

Учитывая, что подписка о невыезде существенно дополнена положением о надлежащем поведении, при отобрании подписки у подозреваемого необходимо разъяснить ему, что включает в себя понятие «ненадлежащее поведение». В соответствии со ст. 136 УПК под ним необходимо понимать:

- 1) сокрытие от органов уголовного преследования или суда;
- 2) воспрепятствование объективному расследованию и разбирательству дела в суде;
- 3) продолжение преступной деятельности;
- 4) воспрепятствование исполнению приговора.

В целях предупреждения и пресечения выписки из постоянного места жительства подозреваемого, в практике реализации указанной меры пресечения необходимо выставлять сторожевые листки в миграционных отделах полиции по месту жительства подозреваемого. В ней необходимо указывать: фамилию, имя, отчество подозреваемого; год его рождения; номер и серию удостоверения личности или паспорта; полный домашний адрес; квалификацию совершенного преступления; вид избранной меры пресечения; какому органу поручается его исполнение, данные следователя, дознавателя выставившего сторожевой листок.

Кроме того, для предупреждения и пресечения увольнения с работы подозреваемого, на имя начальника отдела кадров направляется уведомление, в котором указывается фамилия, имя, отчество подозреваемого; занимаемая им должность или специальность; квалификация совершенного преступного деяния; вид выбранной меры пресечения; какому органу поручается его исполнение и данные следователя, дознавателя направившего уведомление.

Личное поручительство.

Личное поручительство состоит в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства о том, что они ручаются за надлежащее поведение подозреваемого и явку их по вызову органа, ведущего уголовный процесс. Число поручителей не может быть менее двух.

Таким образом, по новому уголовно-процессуальному законодательству поручители берут на себя больше обязательств обеспечения надлежащего поведения подозреваемого по уголовному делу. В связи с этим признается эффективность данной меры пресечения.

Сущность личного поручительства заключается в том, что заслуживающие доверия лица (не менее двух) представляют органу, ведущему уголовный процесс гарантию за надлежащее поведение подозреваемого и явку их по вызову органа ведущего уголовный процесс.

В свою очередь орган уголовного преследования и суд должны доверять поручителям как лицам, имеющим моральное влияние, уважение и авторитет на подозреваемого.

Так как мера пресечения личное поручительство в практике вменения имела место в единичных случаях, и многие исследования указывали на неэффективность поручительства. Учитывая все это, законодатель в новом УПК РК усилил диспозицию рассматриваемой статьи. Указав что, в случае совершения подозреваемым, действий, для предупреждения которых было применено личное поручительство, на каждого поручителя может быть наложено судом денежное взыскание в размере до пятидесяти месячных расчетных показателей в порядке, предусмотренной ст. 160 УПК.

В подписке о личном поручительстве необходимо указывать: фамилию, имя, отчество поручителей; год их рождения; полный домашний адрес, место работы, номер и серия удостоверения личности или паспорта, и орган, которому дается подписка. В подписке указывается, что поручители ручаются до окончания досудебного расследования и суда за надлежащее поведение подозреваемого и его своевременную явку по вызову органа, ведущего уголовный процесс. Поручителям, разъясняется сущность уголовного дела и предъявленного подозрения. Ответственность, состоящая в наложении денежного взыскания, предусмотренная ст. 160 УПК, в случае ненадлежащего поведения подозреваемого или его не явки. Право поручителей в любой момент производства по уголовному делу отказаться от поручительства. А также, что в случае нарушения подозреваемым настоящего обязательства избранная ему мера пресечения может быть изменена на более строгую меру пресечения в соответствии с ч.4 ст.140 УПК.

По смыслу закона поручители обязаны немедленно сообщить соответствующему органу о возможном уклонении подозреваемого от уголовной ответственности либо подготавливаемом или совершенном ненадлежащем поведении (воздействует на участников уголовного процесса, уничтожает доказательства, занимается преступной деятельностью и т.п.). В таком случае поручители ответственности за ненадлежащее поведение подозреваемого не несут.

Наблюдение командования воинской части за военнослужащим.

Сущность специальной меры пресечения - наблюдение командования воинской части за военнослужащим, состоит в принятии мер предусмотренных уставами Вооруженных Сил и Внутренних войск Республики Казахстан для того, чтобы обеспечить надлежащее поведение и явку подозреваемого по вызову органа, ведущего уголовный процесс (ст. 143 УПК).

Данная мера пресечения может применяться только к военнослужащим срочной службы и выражается в том, что последние не увольняются из расположения части, лишаются права ношения оружия, не назначаются в караул и т. п. Командованию воинской части сообщается о существовании дела, по которому избрана данная мера пресечения. Об установлении наблюдения командование воинской части письменно уведомляет орган, избравший эту меру пресечения. О применении данной меры пресечения следователь, прокурор выносят постановление, а суд - определение. При этом согласия

воинской части не требуется. В постановлении излагается существо дела, по которому избрана данная мера пресечения. Получив постановление, командование в письменной форме должно сообщить органу, избравшему эту меру пресечения, об установлении наблюдения.

Лица виновные в невыполнении возложенных на них обязанностей по наблюдению, несут предусмотренную законодательством дисциплинарную ответственность.

Отдача несовершеннолетнего по присмотр.

Порядок применения данной меры пресечения предусмотрен ст.144 УПК. К лицам, не достигшим на момент производства по делу 18-ти лет, согласно действующему законодательству, помимо общих мер пресечения может быть применена специальная мера в виде присмотра за несовершеннолетним подозреваемым.

Введение особой меры пресечения в отношении указанных лиц не случайно. Повышенное внимание, уделяемое правам несовершеннолетних, обуславливается важностью защиты ребенка, который в силу своей эмоциональной, духовной, интеллектуальной и физической незрелости нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту. Дифференциация мер воздействия позволяет не только более эффективно решать задачи уголовного судопроизводства, но и достигать цели гармоничного развития и воспитания подростков. Специальная мера пресечения вызвана сохраняемой еще возможностью оказать влияние на подростка, в отличие от совершеннолетнего лица, со стороны взрослых. Сущность данной меры пресечения состоит в обеспечении надлежащего поведения подозреваемого несовершеннолетнего посредством присмотра за ним уполномоченных на то лиц.

Находясь под присмотром, несовершеннолетний должен обладать всем комплексом конституционных прав; лица, осуществляющие присмотр, в свою очередь, не вправе самостоятельно ограничивать несовершеннолетнего в его законных правах.

Однако, при применении данной меры пресечения подросток, безусловно, попадает в более или менее строгую зависимость от присматривающего лица, которое может до некоторой степени ограничивать свободу его действий, оказывать на него психическое давление, ибо без этого эффективный присмотр просто невозможен. В этой связи большое значение играет вопрос определения круга лиц, на которых может быть возложена обязанность по присмотру.

Присмотр за несовершеннолетними может быть поручен: 1) родителям; 2) опекунам; 3) попечителям; 4) должностным лицам (руководителям) специализированного детского учреждения; 5) и другие, заслуживающие доверия лица.

Первая позиция основывается на том, что присматривающими могут быть признаны лишь лица, которые уже несут ответственность за несовершеннолетнего вне уголовно-процессуальных отношений. Конечно,

верным является то, что именно родители, опекуны или попечители обычно оказывают воздействие на несовершеннолетнего. Но верно и другое - зачастую, в силу сложившихся обстоятельств, положительное воздействие на подростка в состоянии оказать как раз не родители, опекуны или попечители (ведь он уже предположительно совершил преступление, находясь в зоне их внимания), а другие лица. Проблема здесь состоит в следующем: не всегда "формальный" авторитет родителей, опекунов и попечителей, основанный на подчинении им подростка в силу брачно-семейных отношений, совпадает с "реальным" авторитетом, основанным на действительном уважении подростка морально-личностных качеств того или иного лица. Кроме того, "реальный" авторитет не всегда имеет положительную направленность. Таким образом, определение пригодности лица для присмотра за несовершеннолетним должен зависеть от двух критериев: "реальности" авторитета и его направленности. Возможны следующие сочетания в характеристике авторитета:

- 1) "формальный" отрицательный;
- 2) "формальный" положительный;
- 3) "реальный" положительный;
- 4) "реальный" отрицательный авторитет.

Отсюда можно сформулировать следующее правило: присмотр может быть возложен только на лицо, являющееся "реальным" положительным авторитетом для несовершеннолетнего. Выяснение этих качеств у того или иного лица позволит избежать злоупотреблений в этой области и достичь максимального эффекта присмотра. Но это задача уже не закона, а правоприменителя. Закон не может заранее предопределить, какие лица будут отвечать указанным выше требованиям, а потому и не должен ограничивать круг лиц, которым может быть поручен присмотр за несовершеннолетним. Поэтому правильной представляется позиция УПК РК.

Применение данной меры пресечения связано с наличием специальных условий: возложение обязанностей по уголовно-процессуальному присмотру может быть осуществлено только с согласия родителей, опекунов и попечителей и других заслуживающих доверия лиц. Правомерность рассматриваемого условия не вызывает сомнения - эффективность данной меры пресечения напрямую зависит от их заинтересованности в судьбе несовершеннолетнего и от их оценки возможности своего влияния на последнего.

Это, тем не менее, не должно относиться к должностным лицам детских специализированных учреждений. Предоставление им возможности отказаться от присмотра за находящимся в их учреждении несовершеннолетним ограничивает право последнего на применение к нему облегченной (по сравнению с заключением под стражу) меры пресечения. Функции уголовно-процессуального характера не совпадают с профессиональными функциями соответствующих должностных лиц, но это не может быть препятствием для возложения на них еще и определенных

уголовно-процессуальных обязанностей. Конечно, при решении вопроса применять или не применять к подозреваемому эту меру пресечения, следователь должен учитывать мнение администрации детского учреждения, уже знакомой с личностью несовершеннолетнего, о неэффективности такого присмотра.

Между тем, отдача несовершеннолетнего под присмотр администрации закрытого детского учреждения - жесткая мера пресечения, значительно ограничивающая права несовершеннолетнего. При ее применении подросток лишен свободы передвижения, ограничено его право на уединение, личную жизнь в различных ее проявлениях, общение с другими людьми, а также право свободно располагать собой. Вследствие этого несовершеннолетний подозреваемый должен помещаться в закрытое детское учреждение лишь тогда, когда применение к нему иной меры пресечения, кроме ареста, не может явиться надежной гарантией явки к следователю и в суд и его надлежащего поведения, а заключение под стражу применять нельзя или оно явилось бы для него слишком строгой мерой пресечения.

Мера пресечения залог. Сущность залога заключается в том, что подозреваемый не лишается физической возможности скрыться, он связывает свободу действий угрозой имущественных потерь, в случае неисполнения подозреваемым обязательств по не уклонению от расследования и суда.

В соответствии с действующим законодательством, предмет залога является определенная сумма денег, вносимая для освобождения подозреваемого из-под стражи одним или несколькими лицами, в депозит суда для обеспечения нахождения подозреваемого в распоряжении органа, ведущего расследование. В качестве залога могут быть приняты с разрешения суда недвижимое имущество, ценные бумаги или другие ценности.

Порядок реализации меры пресечения - залог.

1. Целесообразно в перечень залоговой массы включить ипотеку недвижимого имущества. Ипотека - это вид залога, при котором заложенное недвижимое имущество или доля в нем остаются во владении и пользовании залогодателя или третьего лица.

В связи с развитием малого и среднего бизнеса и многообразия, собственности в Казахстане, представилась возможность приобретения лицами в свою собственность имущества предприятий, строений, зданий, сооружений, квартир или иного объекта вместе с соответствующим земельным участком или правом пользования им. Таким образом, расширилась возможность поручительства и залога.

2. Целесообразно конкретизировать цели применения залога, объединенные единым понятием - надлежащее поведение, то есть определить гарантии неуклонения подозреваемого от органов, производящих расследование и суда и пресечения возможности подозреваемого и обвиняемого:

- а) скрыться от суда и органов уголовного преследования;
- б) воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу;
- в) препятствовать исполнению приговора;
- г) заниматься преступной деятельностью.

3. Залог не должен быть бессрочным, так как он существенно ограничивает правовой статус подозреваемого или третьих лиц, внесших залог в области социально-экономических и личных прав, а именно на свободу частной собственности, гарантированной Конституцией РК. В связи с этим необходимо при продлении сроков расследования одновременно продлевать и срок меры пресечения в виде залога.

Обстоятельства, учитываемые при избрании залога предусмотрены в ст. 145 УПК РК.

При выплате назначенного залога третьим лицом, помимо экономического обеспечения надлежащего поведения подозреваемого, обвиняемого, имеются и элементы нравственно-психологического обеспечения, то есть долг перед залогодателем. В связи, с чем необходимо подозреваемому, разъяснить под подпись последствия его ненадлежащего поведения, а именно материальную ответственность залогодателя перед ним.

Залог вносится в деньгах или ценностях, в качестве гарантии надлежащего поведения и явки по вызовам в орган уголовного преследования и суда самим подозреваемым или иными лицами (организациями).

Имущественное поручительство состоит в принятии на себя поручителем имущественной или денежной ответственности в случаях уклонения подозреваемого от надлежащего поведения и явки в органы расследования и суда. Имущественное поручительство является разновидностью залога, их отличие состоит лишь во времени внесения денег и ценностей в качестве залога или поручительства. Учитывая это, необходимо объединить эти виды мер пресечения в одно и именовать их залогом.

Залог рассматривается в качестве важнейших мер экономического обеспечения надлежащего поведения и не уклонения подозреваемого в уголовном процессе. Сумма залога определяется органами, избирающими данную меру пресечения, с учетом характера совершенного преступления, материального положения залогодателя, поручителя и личности подозреваемого с учетом требований ч. 3 ст. 145 УПК.

Имущественное поручительство применяется при отсутствии материальных средств у подозреваемого, обвиняемого, а также у третьих лиц при наличии у них движимого или недвижимого имущества представляющего определенную материальную ценность.

Контроль за деятельностью органов уголовного преследования, связанной с законностью и обоснованностью избрания залога в качестве меры пресечения, осуществляется на трехступенчатом уровне.

Первый уровень - ведомственный процессуальный контроль начальника следственного отдела и начальника отдела дознания за своевременностью и обоснованностью принятия решения об избрании следователем и дознавателем меры пресечения.

Второй уровень - контроль и надзор прокурора за законностью решения об избрании меры пресечения органами досудебного следствия и дознания.

Третий уровень - судебный контроль за применением залога в качестве меры пресечения при досудебном производстве. Процедура применения залога заключается в следующем: лицо, избравшее меру пресечения в виде залога, обязано вынести об этом мотивированное постановление, с указанием суммы или предмета назначенного залога, которое должно быть санкционировано прокурором или судьей. В данном постановлении указываются анкетные данные личности подозреваемого и залогодателя, сущность совершенного правонарушения, размер причиненного вреда, сумма или предмет назначенного залога, сроки исполнения обязательства, у какой из сторон находится заложенное имущество или куда сдано на хранение и допустимость его использования. В протоколе отбирается обязательство у подозреваемого о надлежащем поведении; залогодателю или поручителю разъясняется под подпись сущность подозрения, а также ответственность за уклонение или ненадлежащее поведение подозреваемого. К протоколу приобщается квитанция об уплате залога или доставлении ценностей или имущества с указанием их стоимости. Для определения ценности предмета залога приглашается специалист-товаровед. Протокол подписывается всеми вышеуказанными лицами, подозреваемому, залогодателю (поручителю) вручается копия данного процессуального документа.

Согласно закону, залог подлежит возвращению во всех случаях, когда не были доказаны нарушения обязательств данной меры пресечения.

В связи с переходом к рыночным отношениям и построением правового государства, весьма актуальным стало обеспечение конституционных прав и свобод человека, демократизация уголовного судопроизводства. На основании изложенного возникла необходимость в ограничении применения меры пресечения содержание под стражей и замены ее другими мерами.

Мера пресечения - домашний арест (ст. 146 УПК РК), так же может служить альтернативой мере пресечения – содержание под стражей.

При домашнем аресте подозреваемый не помещается в камеру следственного изолятора, он остается у себя дома. Основания и обстоятельства, учитываемые при избрании домашнего ареста общие для всех мер пресечения.

Домашний арест применяется к подозреваемому с санкции суда в порядке, предусмотренном УПК РК, при наличии условий, позволяющих избрать меру пресечения в виде содержания под стражей, но когда полная изоляция лица не вызывается необходимостью или нецелесообразна.

Данная мера пресечения может применяться к иностранцам, лицам, имеющим заслуги перед Родиной, занимающим ответственное положение в обществе, в отношении тяжелобольных, престарелых, беременных и женщин, имеющих детей до 3-х лет, при совершении ими тяжких преступлений и с учетом иных обстоятельств, но при отсутствии опасения, что они скроются от органов расследования и суда.

Домашний арест по аналогии с требованиями ст. 151 УПК, как и мера пресечения – содержание под стражей должен иметь такую же процедуру продления сроков, отмены и изменения меры пресечения. В связи с этим требуется внесение дополнений и изменений в ст. 151 УПК, касающиеся указанных вопросов в отношении домашнего ареста.

Избирая домашний арест следователь, прокурор и судья (суд) обязаны указать в постановлении об избрании меры пресечения, каким именно правоограничениям необходимо подвергнуть арестованного, к которым относятся: запреты контактов с определенными лицами, прослушивание телефонных переговоров (о чем поставить в известность подозреваемого, обвиняемого) или отключение телефона, запреты на получение или отправку почтово-телеграфной корреспонденции, выход из дома, за исключением в целях посещения места работы, учебы, магазина и лечебных заведений.

Срок домашнего ареста, порядок его продления и обжалования определяются правилами, установленными ст. ст. 107, 151 УПК.

Значение применения меры пресечения содержание под стражей определяется, прежде всего, тем, что оно является наиболее эффективной мерой пресечения с точки зрения возможности достижения целей. Разумеется, нельзя полностью исключить возможность совершения арестованным преступлений, он их вполне может совершить в следственном изоляторе. Тем не менее, не совершив побега, он не в состоянии заниматься преступной деятельностью на свободе. У следователя не будет проблем с его вызовом на допрос и для производства других следственных действий, вряд ли он может скрыться от следствия и суда и уклониться от исполнения приговора.

Если при избрании мер пресечения, не связанных с лишением свободы, большое значение имеет психологический характер их воздействия на поведение подозреваемого, то при заключении под стражу на первый план выступает физическое ограничение свободы. В результате избрания содержания под стражей у подозреваемого резко сужается возможность скрыться от следствия и суда, воспрепятствовать осуществлению задач уголовного судопроизводства и продолжать преступную деятельность.

Правовой основой применения меры пресечения - содержание под стражей является Конституция РК (ст. 16), Уголовно-процессуальный закон (ст. 147-154, 342 УПК), Закон РК "О порядке и условиях содержания лиц в специальных учреждениях, обеспечивающих временную изоляцию от общества", Закон РК "О Прокуратуре" и нормы ряда других законов. Кроме

этого, организационные вопросы применения меры содержание под стражей и продления сроков содержания под стражей регламентируются приказами Генерального Прокурора РК.

Мера пресечения - содержание под стражей, существенно отличаясь от наказания, в определенном смысле примыкает к нему, так как срок досудебного заключения под стражу засчитывается в срок отбытого наказания, определяемого приговором суда.

Закон в качестве общего условия указывает, что содержание под стражей в качестве меры пресечения применяется только с санкции суда и лишь в отношении подозреваемого, обвиняемого в совершении преступлений, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не менее пяти лет. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена в отношении подозреваемого по делам о преступлениях, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок менее пяти лет, если:

- он не имеет постоянного места жительства на территории РК;
- не установлена его личность; им нарушена ранее избранная мера пресечения;
- он пытался скрыться или скрылся от органов уголовного преследования или от суда.
- он подозревается в совершении преступления в составе организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);
- он имеет судимость за тяжкое или особо тяжкое преступление;
- имеются данные о продолжении им преступной деятельности.

К инвалидам, лицам с физическими и психическими недостатками, престарелым, тяжело больным, беременным женщинам, кормящим и одиноким матерям, многодетным родителям (усыновителям, попечителям) содержание под стражей, как правило, не применяется по мотивам гуманности, сострадания и нецелесообразности изоляции их от семьи и общества.

Таким образом, содержание под стражей применяется не по всем расследуемым преступлениям, и если в санкции соответствующей статьи уголовного закона мера наказания в виде лишения свободы указана альтернативно, то согласно принципу презумпции невиновности, данная мера пресечения не должна применяться.

Содержание под стражей является наиболее тяжелой из всех мер пресечения, так как состоит в лишении свободы подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или осужденного до окончательного решения вопроса о его виновности. С одной стороны содержание под стражей существенно ограничивает конституционные права и свободы человека, который в силу презумпции невиновности до вынесения обвинительного приговора, вступившего в законную силу, считается не виновным, а с другой стороны содержание под стражей является наиболее эффективной мерой

пресечения, так как при его применении реально достигаются все цели мер пресечения. Из этого следует, что в уголовном процессе применение содержания под стражей в качестве меры пресечения должно осуществляться, на твердых началах законности при наличии системы гарантий, исключающих незаконные и необоснованные аресты граждан.

Сроки содержания под стражей и порядок их продления. В соответствии с требованиями ст. 151 УПК срок содержания под стражей при досудебном расследовании не может превышать два месяца.

При необходимости продления санкционированного судьей на краткий срок содержания под стражей до двух месяцев прокурор за сутки до его истечения вносит следственному судье соответствующее ходатайство с дополнительно собранными материалами. В случае невозможности закончить расследование в срок до двух месяцев и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен по мотивированному ходатайству лица, осуществляющего досудебное расследование, согласованному с районным (городским) и приравненным к нему прокурором – следственным судьей – до трех месяцев, а в случае невозможности завершения расследования в трехмесячный срок и при необходимости дальнейшего содержания подозреваемого, обвиняемого под стражей по мотивированному ходатайству лица, осуществляющего досудебное расследование, согласованному с прокурором области и приравненными к нему прокурорами и их заместителями, – следственным судьей – до девяти месяцев.

Продление срока содержания под стражей свыше девяти месяцев, но не более чем до двенадцати месяцев может быть осуществлено следственным судьей районного и приравненного к нему суда лишь ввиду особой сложности дела в отношении лиц, подозреваемых в совершении особо тяжких преступлений, по мотивированному ходатайству начальника следственного отдела либо прокурора, принявшего уголовное дело к своему производству, либо руководителя следственной, следственно-оперативной группы, согласованному с прокурором области и приравненными к нему прокурорами.

Под особой сложностью дела можно признать:

- многоэпизодное, длящееся либо групповое дело;
- когда преступления совершены в разных районах и областях;
- когда лицо, подозревается в совершении ряда преступлений, и по ним проводятся сложные экспертизы;
- когда некоторые версии органов, осуществляющих уголовное преследование либо алиби подозреваемого, требуют значительного времени для их проверки;
- когда подозреваемый помещен для стационарного наблюдения в медицинское или психиатрическое учреждение и др.

Продление срока содержания под стражей свыше двенадцати месяцев, но не более чем до восемнадцати месяцев допускается в исключительных

случаях в отношении лиц, подозреваемых в совершении особо тяжких преступлений, преступлений в составе преступной группы, а также иных террористических и (или) экстремистских преступлений, следственным судьей районного и приравненного к нему суда по мотивированному ходатайству руководителя следственного подразделения центрального аппарата органа уголовного преследования либо прокурора, принявшего уголовное дело к своему производству, руководителя следственной, следственно-оперативной группы, утвержденному прокурором области и приравненным к нему прокурором и согласованному с Генеральным Прокурором Республики Казахстан, его заместителями.

В законе однозначно указано, что дальнейшее продление срока содержания под стражей недопустимо, и подозреваемый подлежит немедленному освобождению.

При производстве расследования по делу срок ареста исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу до направления прокурором дела в суд. В срок содержания под стражей засчитывается время содержания лица, время домашнего ареста и принудительного нахождения в психиатрическом или ином медицинском учреждении по решению суда. Время ознакомления подозреваемого и его защитника с материалами уголовного дела при исчислении срока содержания под стражей не учитывается.

В соответствии с Законом РК «О порядке и условиях содержания лиц в специальных учреждениях, обеспечивающих временную изоляцию от общества» основаниями освобождения подозреваемых и обвиняемых из-под стражи являются:

1) постановление следователя, дознавателя, прокурора или судьи, а также судебное постановление, вынесенное в соответствии с УПК РК;

2) постановление руководителя администрации места содержания под стражей или прокурора об освобождении указанного подозреваемого или обвиняемого, в связи с истечением установленного законодательством РК срока содержания под стражей.

Освобождение подозреваемых и обвиняемых из-под стражи производится руководителем администрации места содержания под стражей по получении, соответствующего решения суда либо постановления следователя, дознавателя или прокурора.

Подозреваемому и обвиняемому, освобожденному из-под стражи, выдаются личные документы, вещи, деньги, хранящиеся на его лицевом счете, а также справка, в которой указывается: кем санкционирован его содержание под стражей; основания, место и время задержания и избрания меры пресечения; основания и время освобождения. Подозреваемый и обвиняемый, освобожденный из-под стражи администрацией места содержания под стражей, в случае необходимости обеспечивается проездом к месту жительства железнодорожным, автомобильным или водным транспортом, питанием, а также одеждой по сезону.

Для правильного решения вопросов о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности и о назначении ему наказания существенное значение имеет установление обстоятельств, предусмотренных статьями 113 и 531 УПК. Необходимо выяснить индивидуально-личностные свойства несовершеннолетнего (внушаемость, возбудимость, зависимость, склонность к браваре, лидерству, фантазированию и другие). В этих целях следует допрашивать лиц, на воспитании которых находится несовершеннолетний, и иных лиц, истребовать официальные документы, касающиеся его здоровья и интеллектуального развития, а также исследовать принадлежащие ему личные документы (дневники, записки, письма, аудиозаписи и т.д.).

При решении вопроса об избрании меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого следователь и прокурор в каждом случае должны обсуждать возможность отдачи его под присмотр (ч.2 ст.541 УПК). С учетом характера и тяжести совершенного преступления, возрастных особенностей, условий проживания и воспитания несовершеннолетнего подозреваемого к нему может быть применена специальная мера пресечения - отдача несовершеннолетнего под присмотр родителей, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а также администрации специального детского учреждения, в котором он находится (ст. 144 УПК).

Отдача под присмотр родителей и других лиц возможна лишь по их письменному ходатайству, которая заключается в обеспечении надлежащего поведения несовершеннолетнего и его явку по вызову органа, ведущего уголовный процесс.

Лица, осуществляющие уголовно преследование, могут сами инициировать избрание такой меры пресечения. Но при этом они должны располагать достоверными сведениями о том, что заслуживающие доверия лица в состоянии обеспечить надлежащее поведение несовершеннолетнего и добровольно согласились принять на себя это обязательство.

Решение об избрании этой меры пресечения принимается мотивированным постановлением лица, ведущего уголовный процесс. У лиц, которым несовершеннолетний отдан под присмотр, отбирается письменное обязательство обеспечить его надлежащее поведение, и им разъясняется существо подозрения или обвинения, а также их ответственность, связанная с обязанностями по присмотру за несовершеннолетним подозреваемым.

Лица, взявшие на себя обязательство по присмотру за несовершеннолетним, обязаны заявить аргументированный отказ в случае, если они не могут обеспечить надлежащее поведение несовершеннолетнего, по причине его систематического нарушения подозреваемым, обвиняемым, либо по не зависящим от них обстоятельствам (болезнь, смена должности или постоянного места жительства, поездка в длительную командировку).

В связи с указанным, нами в качестве альтернативы, при применении мер пресечения к несовершеннолетним подозреваемым, предлагается

введение как одной из разновидностей мер досудебного лишения свободы - "Помещения несовершеннолетнего в специальное детское учреждение". Данная мера является одним из видов мер, граничащих с арестом. Сущность ее состоит в том, что несовершеннолетний лишен свободы передвижения и свободы действий, права на уединение, личную (частную) жизнь, общения с другими людьми.

Необходимость применения данной меры возникает, например, в случаях, когда несовершеннолетнего нужно изолировать от вредного влияния среды, в которой он находится (в семье, во дворе дома и т.д.). Необходимо отметить, что в обязательном порядке данная мера пресечения должна применяться в целях изоляции несовершеннолетнего подозреваемого от взрослых соучастников по уголовному делу так как в практике имеет еще место то, что нередко арестованные передают записки «на волю» с угрозами соучастникам, либо с «наставлением», как себя вести во время следствия и в суде.

Для избрания подобной меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, кроме оснований, изложенных в ст. 136 УПК, необходимо при изучении личности учитывать обстоятельства того, что несовершеннолетний совершил преступление, уголовное наказание за которое превышает два года лишения свободы, если он вышел из-под контроля или влияния родителей или лиц, их заменяющих, если сильно негативное влияние его друзей или окружающей среды, ранее судимого или совершившего правонарушение, в силу чего состоит на учете в инспекции по делам несовершеннолетних, отрицательно характеризуется в быту, по месту работы или учебы.

Необходимо в обязательном порядке установить, что постановление лица, производящего расследование, должно быть санкционировано, так как речь идет о лишении свободы. Данное постановление обязательно для исполнения администрацией закрытого детского учреждения. Необходимо в дисциплинарном или административном порядке предусмотреть ответственность лиц, виновных в допущении побега или иного ненадлежащего поведения подозреваемого, содержащегося в закрытом детском учреждении, а также вменить им в прямую обязанность ответственность за надзор и поведение подозреваемого.

Содержание под стражей в качестве меры пресечения, а также задержание могут применяться к несовершеннолетним при наличии оснований, указанных с ст.ст. 128, 147 УПК, лишь в исключительных случаях при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

Согласно п.2 ч. 1 ст.67 и ч.2 ст.536 УПК участие защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних обязательно на всех стадиях судопроизводства, начиная с момента задержания либо ареста несовершеннолетнего, либо с момента первого допроса в качестве подозреваемого. Орган, ведущий уголовный процесс в силу ч.2 ст. 69 УПК не должен принимать отказ несовершеннолетнего от защитника, независимо

от мотивов такого отказа. Участие защитника в деле не освобождает органы досудебного расследования и суд от обязанности привлечь к участию в деле законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого.

8. ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ

1. В случае задержания подозреваемого он должен быть допрошен не позднее

- 24 часов с момента составления протокола задержания
- 24 часов с момента задержания на месте преступления
- 24 часов с момента доставления
- 24 часов с момента признания его подозреваемым
- 24 часов с момента водворения в изолятор временного содержания

2. Языком уголовного судопроизводства в Республике Казахстан является

- Казахский, наравне с казахским официально в судопроизводстве употребляется русский язык, а при необходимости другие языки
- Русский, как язык межнационального общения
- Язык, на котором говорит большинство участников процесса
- Только государственный язык
- Язык большинства населения района (города, области)

3. Органы дознания

- Органы внутренних дел
- Прокуратура
- Суды
- Дознаватель, следователь
- Органы финансовой полиции

4. К судам первой инстанции относятся

- Районные и приравненные к ним суды
- Областные и городские суды
- Только специализированные межрайонные суды
- Областные суды и Верховный суд
- Все ответы верны

5. Принцип независимости судьи означает, что судья при отправлении правосудия

- Независим и подчиняется только Конституции и закону
- Вправе начать досудебное расследование
- Изменить и дополнить обвинение
- Руководствуется только указаниями председателя Верховного Суда
- Никому не подчиняется

6. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению

- Суда
- Следователя
- Следственного судьи

-Генерального Прокурора

-Премьер-Министра

7. По какому из нижеприведенных составов уголовных правонарушений уголовное преследование осуществляется в частном порядке

-Умышленное причинение легкого вреда здоровью

-Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью

-Разбой

-Грабеж

-Кража

8. Что из нижеперечисленного не является стадией уголовного процесса

-Судебные прения

-Досудебное расследование

-Предание обвиняемого суду

-Главное судебное разбирательство

-Исполнение приговора

9. Принцип неприкосновенности жилища означает, что проникновение в жилище против воли занимающих его лиц, производство его осмотра и обыска допускается

-С санкции следственного судьи

-По постановлению следователя

-По решению дознавателя

-С санкции прокурора

-Без согласия владельца жилья указанные следственные действия производить запрещается

10. Принцип неприкосновенности собственности означает, что никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению

-Суда

-Прокурора

-Следователя

-Следственного судьи

-Присяжных заседателей

11. Принцип презумпции невиновности означает, что обвинительный приговор постановляется

-Если он подтвержден совокупностью доказательств

-На основе относимых доказательств

-На основе признания своей вины подсудимым

-На основе утверждения потерпевшего о виновности подсудимого

-На основе показаний свидетелей и заключения эксперта

12. Каким образом обеспечивается право подозреваемого на защиту

- Реализацией процессуальных прав, принадлежащих подозреваемому
- Посредством защиты от преступления
- С помощью законных представителей
- Реализацией положений закона об амнистии
- Прекращением уголовного преследования

13. Неприкосновенность личности в уголовном судопроизводстве означает, что никто не может быть задержан или заключен под стражу иначе как

- На основаниях и в порядке, установленных УПК РК
- По указанию начальника следственного отдела
- По постановлению следователя
- По усмотрению судьи
- По указанию прокурора

14. Принцип состязательности означает

- Уголовное преследование, защита и разрешение дела судом отделены друг от друга и осуществляются различными органами и должностными лицами
- Спор между прокурором и защитником по поводу виновности лиц
- Заявление ходатайств об исследовании доказательств
- Выступление прокурора и защитника во время судебных прений
- Представление доказательств стороной защиты, в частности, защитником

15. Органами дознания не являются

- Прокуратура
- Органы внутренних дел
- Органы военной полиции
- Служба экономических расследований
- Служба государственной охраны

16. Укажите одну из основных задач уголовного процесса

- Расследование уголовных правонарушений
- Профилактика правонарушений
- Пресечение административных правонарушений
- Правильное применение ответственности
- Мораторий на смертную казнь

17. Процессуальная форма это установленный законом порядок

- Производства процессуальных действий
- Подачи жалобы
- Заявления гражданского иска
- Оплаты труда адвоката
- Возмещения морального вреда

18. К уголовно-процессуальным функциям относятся

- Обвинение, защита, разрешение дела
- Разрешение дела, защита, исполнение наказания
- Соединение и выделение уголовного дела
- Оценка доказательств по внутреннему убеждению
- Всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств

19. В чем заключается принцип гласности

- Разбирательство уголовных дел во всех судах и судебных инстанциях происходит открыто
- Сообщение в средствах массовой информации
- Тайное производство
- Производство следственных действий в дневное время
- Разглашение данных досудебного расследования

20. Укажите виды стадий уголовного процесса

- Основные и исключительные
- Простые и сложные
- Обвинительные и оправдательные
- Начальные и итоговые
- Открытые и закрытые

21. На какие группы делятся все меры процессуального принуждения, предусмотренные уголовно-процессуальным законом

- Задержание подозреваемого, меры пресечения, иные меры процессуального принуждения
- Задержание, залог, денежное взыскание
- Процессуальные и следственные
- Неотложные и последующие
- Меры пресечения, задержание подозреваемого, иные меры процессуального принуждения, меры воспитательного воздействия

22. Уголовно-процессуальные нормы это

- Общеобязательные правила поведения участников уголовного судопроизводства
- Компетенция суда при отправлении правосудия
- Установленный порядок производства по уголовным делам
- Задачи и принципы уголовного процесса
- Охрана прав и свобод граждан при производстве по делу

23. Действие уголовно-процессуального закона в пространстве определяется

- Территорией Республики Казахстан, независимо от места совершения уголовного правонарушения
- Международным договором
- Местом начала досудебного расследования

- Местом совершения преступления
- Гражданством лица, совершившего преступление

24. Под принципами уголовного процесса понимается

- Фундаментальные начала уголовного процесса
- Стадии уголовного процесса
- Задачи и цели уголовного процесса
- Быстрое и полное раскрытие преступлений
- Принципиальное поведение участников уголовного процесса

25. Относится ли к иным мерам процессуального принуждения привод

- Да, относится
- Нет, не относится
- Относится к мерам пресечения
- Нет, так как является доставлением
- Привод в уголовном процессе не применяется

26. В соответствии со статьей 85 УПК РК, медиатор это

- Физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации
- Физическое либо юридическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации
- Уполномоченное должностное лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации
- Лицо, привлекаемое следователем для разрешения уголовного дела
- Присяжный заседатель, участвующий в стадии досудебного расследования

27. Кто из участников уголовного процесса не относится к стороне защиты

- Потерпевший
- Подозреваемый
- Обвиняемый
- Защитник
- Гражданский ответчик

28. Укажите определение, не относящееся к историческим типам (формам) уголовного процесса

- Унитарный процесс
- Обвинительный процесс
- Розыскной процесс
- Состязательный процесс
- Смешанный процесс

29. Предметом уголовно-процессуального права является

- Уголовно-процессуальные правоотношения

- Уголовно-правовые отношения
- Уголовно-процессуальные решения
- Уголовное наказание
- Меры процессуального принуждения

30. Подозреваемым является лицо

- Допрошенное в связи с наличием подозрения в совершении уголовного проступка
- В отношении которого вынесен обвинительный приговор
- Которое подозревается в совершении преступления
- Привлеченное в качестве подозреваемого
- В отношении которого составлен протокол о признании в качестве подозреваемого

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Учебное пособие

Авторы - составители: Сулейменов Т.Н., Шульгин Е.П., Хасенов Е.А.,
Ногайбаева А.С., Майлыбаева Н.Б., Тафинцев П.А., Исетова Ж.М.,
Шаухар Д.К.

Подписано в печать
Усл.печ.л.8,8 60x84 1/16
Бумага офсетная. Печать офсетная.
Тираж 100 экз.

Отпечатано в типографии Карагандинской академии МВД РК
им. Бейсенова
г.Караганда, ул. Ермакова, 124