

## **6 Тема. Обстоятельства исключающие производство по делу.**

### **1.Отводы и ходатайства об устранении от участия и освобождение от участия в уголовном процессе**

#### **2. Виды отводов.**

Согласно ст 86 УПК РК. 1. При наличии обстоятельств, исключающих их участие в производстве по уголовному делу, судья, прокурор, следователь, дознаватель, защитник, представитель потерпевшего (частного обвинителя), гражданского истца, гражданского ответчика, понятой, секретарь судебного заседания, судебный пристав, переводчик, эксперт, специалист обязаны устраниться от участия в производстве по уголовному делу либо им должен быть заявлен отвод участниками уголовного процесса.

2. Орган, ведущий уголовный процесс, вправе в пределах своей компетенции разрешать заявленные отводы и ходатайства об устранении из производства по делу или при обнаружении обстоятельств, исключающих участие лица в уголовном процессе, устранять его от участия по собственной инициативе с вынесением соответствующего постановления. Если одновременно с отводом лица, уполномоченного разрешать отводы в отношении иных участников процесса, заявлен отвод другим участникам процесса, то в первую очередь разрешается вопрос об отводе этого лица.

3. В случае, если одновременное участие в уголовном судопроизводстве нескольких лиц исключается из-за их родственных отношений или других отношений личной зависимости, из уголовного процесса должны устраняться лица, которые позднее других обрели положение участника процесса. Если лица, связанные родственными или другими отношениями личной зависимости, оказались в составе суда, устранению от участия в производстве по уголовному делу подлежит лицо по выбору председательствующего.

4. Секретарь судебного заседания, судебный пристав, переводчик, специалист, эксперт, участие которых в уголовном процессе не исключается какими-либо обстоятельствами, предусмотренными настоящим Кодексом, могут быть по их просьбе освобождены от такого участия органом, ведущим уголовный процесс, ввиду наличия уважительных причин, препятствующих им выполнить свои процессуальные функции

#### **Отвод судьи**

1. Судья не может участвовать в рассмотрении дела, если он:

1) не является судьей, к подсудности которого уголовное дело отнесено в соответствии с настоящим Кодексом;

2) принимал участие по данному уголовному делу в качестве следственного судьи, рассматривал жалобы, ходатайства прокурора на постановления следственного судьи;

3) является по данному делу потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, вызывался либо может быть вызван в качестве свидетеля;

4) участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве эксперта, специалиста, переводчика, понятого, секретаря судебного заседания, дознавателя, следователя, прокурора, защитника, законного представителя подозреваемого, обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

5) является родственником потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, родственником подозреваемого, обвиняемого или его законного представителя, родственником прокурора, защитника, следователя или дознавателя либо свойственником кого-либо из участников процесса;

6) если имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что судья лично, прямо или косвенно заинтересован в данном деле.

2. В состав суда, рассматривающего уголовное дело, не могут входить лица, связанные родственными или другими отношениями личной зависимости. Судья, принимавший

участие в рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде апелляционной и кассационной инстанций, а равно участвовать в новом рассмотрении дела в суде первой инстанции в случае отмены приговора или постановления о прекращении дела, постановленных с его участием.

4. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в первой и апелляционной инстанциях после отмены апелляционных приговора, постановления, принятых с его участием, а также при рассмотрении дела в кассационной инстанции.

5. Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в первой, апелляционной и кассационной инстанциях после отмены постановления, принятого с его участием.

#### **Отвод прокурора**

Согласно ст 88 УПК РК. 1. Прокурор не может участвовать в уголовном процессе при наличии любого из обстоятельств, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса.

2. Участие прокурора в досудебном расследовании, а равно поддержание им обвинения в суде не являются препятствием для дальнейшего участия его в данном уголовном деле.

3. Вопрос об отводе прокурора во время досудебного расследования разрешает вышестоящий прокурор, а при производстве в суде - суд, рассматривающий дело.

#### **Отвод следователя и дознавателя**

Согласно ст 89 УПК РК. 1. Следователь и дознаватель не могут принимать участие в расследовании дела при наличии оснований, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса.

2. Участие следователя и дознавателя в соответствующем качестве в расследовании, которое ранее производилось по данному уголовному делу, не является обстоятельством, исключающим их дальнейшее участие в производстве по этому уголовному делу.

3. Вопрос об отводе следователя или дознавателя разрешается начальником следственного отдела или начальником органа дознания либо прокурором.

#### **Отвод понятого**

Согласно ст 90 УПК РК. 1. Понятой не может участвовать в досудебном расследовании при наличии любого из обстоятельств, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса и частями второй, третьей и четвертой настоящей статьи.

2. Понятой не может участвовать в досудебном расследовании будучи лично или по службе зависим от органа, ведущего уголовный процесс. Не могут участвовать в качестве понятых также сотрудники правоохранительных органов, судов, учащиеся специальных юридических учебных заведений, осужденные, находящиеся под пробационным контролем, и лица, привлекаемые к уголовной ответственности по другим уголовным делам.

3. Предыдущее участие понятого в производстве следственного действия не является обстоятельством, исключающим его участие в производстве по этому уголовному делу другого следственного действия, кроме случаев, когда участие кого-либо из понятых приобрело систематический характер.

4. Отвод понятому разрешает лицо, производящее следственное действие.

5. За сокрытие обстоятельств, исключающих его участие в производстве по делу, и невыполнение предусмотренной частью первой [статьи 86](#) настоящего Кодекса обязанности самоустраниться от участия в производстве понятой несет ответственность в порядке, предусмотренном [статьей 160](#) настоящего Кодекса.

#### **Отвод секретаря судебного заседания и судебного пристава**

Согласно ст 91 УПК РК. 1. Секретарь судебного заседания и судебный пристав не могут участвовать в производстве по уголовному делу

1) при наличии любого из обстоятельств, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса;

2) если обнаружилась их некомпетентность.

2. Предыдущее участие лица в заседании суда в качестве секретаря судебного заседания или судебного пристава не является обстоятельством, исключающим его дальнейшее участие в соответствующем качестве в заседаниях суда.

3. Вопрос об отводе секретаря судебного заседания и судебного пристава разрешает суд, рассматривающий дело.

#### **Отвод переводчика и специалиста**

1. Переводчик и специалист не могут участвовать в производстве по уголовному делу: Согласно ст 92 УПК РК. 1) при наличии любого из обстоятельств, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса;

2) если обнаружилась их некомпетентность.

2. Предыдущее участие лица в качестве переводчика или специалиста не является обстоятельством, исключающим их дальнейшее участие в соответствующем качестве в производстве по данному уголовному делу.

3. Вопрос об отводе переводчика и специалиста разрешает орган, ведущий уголовный процесс

#### **Отвод эксперта**

Согласно ст 93 УПК РК. 1. Эксперт не может участвовать в производстве по уголовному делу:

1) при наличии любого из обстоятельств, предусмотренных [статьей 87](#) настоящего Кодекса;

2) если он находился или находится в служебной или иной зависимости от дознавателя, следователя, прокурора, судьи, подозреваемого, обвиняемого, их защитников, законных представителей, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или представителей;

3) если он проводил ревизию или другие проверочные действия, результаты которых послужили основаниями для начала уголовного преследования;

4) если обнаружилась его некомпетентность;

5) если он участвовал в деле в качестве специалиста, за исключением случаев участия врача-специалиста в области судебной медицины в осмотре трупа человека в соответствии со [статьей 222](#) настоящего Кодекса.

2. В производстве экспертизы живого лица, а также трупа в качестве эксперта не может участвовать врач, который до назначения экспертизы оказывал соответствующему лицу медицинскую помощь.

3. Предыдущее участие лица в данном деле в качестве эксперта не является обстоятельством, исключающим поручение ему производства экспертизы по делу, кроме случаев, когда она назначается повторно после экспертизы, проведенной с его участием.

4. Вопрос об отводе эксперта разрешается органом, ведущим уголовный процесс.

#### **Отстранение от участия в производстве по уголовному делу защитника, представителя потерпевшего (частного обвинителя), гражданского истца или гражданского ответчика**

Согласно ст 94 УПК РК. 1. Защитник, а также представитель потерпевшего (частного обвинителя), гражданского истца, гражданского ответчика не могут участвовать в производстве по уголовному делу при наличии любого из следующих обстоятельств:

1) если ранее он участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, судебного пристава, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

2) если он состоит в родственных или других отношениях личной зависимости с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или судебном рассмотрении данного дела;

3) если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, имеющему противоположные с подзащитным либо доверителем интересы, а равно находится с такими лицами в родственных или иных отношениях личной зависимости;

4) если он не вправе быть защитником или представителем в силу закона или решения суда.

2. Вопрос об отстранении от участия защитника, представителя потерпевшего (частного обвинителя), гражданского истца или гражданского ответчика во время досудебного расследования разрешает прокурор, а при производстве в суде - суд, рассматривающий дело.