

2nd International Scientific Conference

*“European Applied Sciences: modern approaches in scientific researches”:*

Volume 4

Papers of the 1st International Scientific Conference (Volume 4). February 18-19, 2013,

Stuttgart, Germany. 300 p.

Edited by **Ludwig Siebenberg**

Technical **Editor: Peter Meyer**

ISBN **978-3-944375-11-3**

Published and printed in Germany by ORT Publishing (Germany) in assocation

with the Center For Social And Political Studies “Premier” (Russia)

February 2013, 700 copies

**ORT Publishing**

Schwieberdingerstr. 59

70435 Stuttgart, Germany

info@ortpublishing.de

www.ortpublishing.de

All rights reserved

© ORT Publishing

ISBN **978-3-944375-11-3** © All authors of the current issue

Section 2. Science of law **249**

Не случайно О. С. Соколова замечает, что «четко определить круг субъектов, помимо органов местного самоуправления, предоставляющих услуги и (или) участвующих в их предоставлении, исходя одновременно из двух законодательных определений муниципальной услуги (в Законе N 210‑ФЗ и БК РФ), практически невозможно …Не вполне понятно и правовое положение организаций, которые наряду с органами местного самоуправления могут оказывать муниципальные услуги. В части 2 ст. 1 Закона № 210‑ФЗ сказано об организациях, «участвующих» в оказании муниципальных услуг. Неясен объем деятельности таких организаций — это полное предоставление муниципальной услуги или только выполнение части действий по ее предоставлению? По-видимому, речь здесь должна идти о различных организациях — это и подведомственные муниципальные учреждения (бюджетные и автономные), и иные, оказывающие муниципальные услуги, в том числе, например, в рамках аутсорсинга» 1.

*Mukhamadiyeva Gulzhan Nusupzhanovna Candidate of jurisprudence,*

*lecturer of chair of criminal law, criminal trial and criminalistics of law department*

*of the Kazakh National University of a name of Al-Farabi of the Republic of Kazakhstan*

*Bayandina Maynur Okanovna, senior teacher of chair of criminal law,*

*criminal trial and criminalistics of law department of the Kazakh National University*

*of a name of Al-Farabi of the Republic of Kazakhstan*

*Мухамадиева Гульжан Нусупжановна, к. ю.н., доцент кафедры уголовного права,*

*уголовного процесса и криминалистики юридического факультета Казахского*

*Национального Университета имени Аль-Фараби Республики Казахстан*

*Баяндина Майнур Окановна, старший преподаватель кафедры уголовного права,*

*уголовного процесса и криминалистики юридического факультета*

*Казахского Национального Университета имени Аль-Фараби Республики Казахстан*

**Human rights and right to a personal liberty as basis of the principle of integrity of human beings**

**Права человека и право на личную свободу как основа принципа неприкосновенности личности**

Основополагающей категорией, лежащей в основе неприкосновенности личности, конечно же, является статус личности. Статус или правовое положение личности предопределен, прежде всего, политико — правовым режимом в государстве и установлен в его Основном законе. В Казахстане процесс становления статуса личности прошел яркие эволюционные этапы. Сегодня о статусе личности мы говорим с позиции соблюдения ее демократических прав и свобод, законных интересов. Неприкосновенность личности как право индивида обрела актуальность уже в современном казахстанском обществе, когда народ, приняв на референдуме в 1995 году ныне действующую Конституцию сам определил демократический путь развития. Права и свободы человека и гражданина занимают один из первых разделов Основного закона и устанавливают приоритеты всего государственного устройства страны. В Республике Казахстан, как и во многих государствах постсоветского пространства становление института прав и свобод человека и гражданина происходит по новой формуле: приоритет прав и свобод личности над другими политико-правовыми институтами в государстве. Данная норма закреплена в статье 1 Конституции Республики Казахстан «Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы» 2. Именно с этой нормой Конституции РК, принятой в 1995 году, в республике начинается новая эпопея становления статуса личности, ее доминирующего положения во всей государственно — правовой структуре общества. Таким образом, Казахстан перешел на путь создания общественных отношений, в основе которых находятся демократические основы приоритета личности. Человек стал центральной фигурой, его права и интересы предопределяют всю государственно — правовую концеп-

цию страны. Говоря на языке демократии, человек просто стал свободным. Однако, нужно признать тот неоспоримый факт, что в любом общественном организме, которое мы называем государством, его свободы не безграничны, — они ограничиваются национальным правом.Так, например, если благодаря сменяющих друг друга правовым и экономическим реформам в Казахстане и достигнута высокопрофессиональная правовая регламентация сложных властеотношений, то система реализации права уже вновь возникших правоотношений совсем еще слаба. Об этом свидетельствуют факты нарушения прав и свобод граждан. Нарушения происходят именно в той области, где человек противостоит «государственной машине». Это, прежде всего — во взаимодействии с органами административной системы государства, имеющими законные полномочия на осуществление действий, направленных на распоряжения (решения), в соответствии с которыми осуществляются (реализуются) свободы индивида. Властный характер деятельности должностных лиц предопределяет их возможности, которые в некоторых случаях, предрешают судьбу гражданских прав. Особенно остро данный вопрос встает в уголовном процессе, в стадии уголовно — процессуального преследования. В некоторых случаях, являясь фактами злоупотребления властными полномочиями, представляют собой служебный произвол. Именно в нарушении равноправного и состязательного процесса, а именно в нивелировании роли защитника и его законных полномочий возникает опасность и для соблюдения интересов личности, гарантий ее неприкосновенности, так как защитник (тем более профессиональный) — это уголовно процессуальная гарантия реализации прав и свобод личности в уголовном процессе. Таким образом, нарушение

1 Соколова О. С. Вопросы информационного обеспечения предоставления муниципальных услуг в Федеральном законе «Об организации

предоставления государственных и муниципальных услуг»//Современное право. 2010. N 12. С. 43 - 48.

2 Конституция Республики Казахстан: принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года. Бюллетень Парламента РК. – 1996. -

№ 4. – С. 217.

**250** European Applied Sciences: modern approaches in scientific researches

принципа неприкосновенности личности мы находим всякий раз, когда роль защитника, его процессуальные права и обязанности каким либо образом, ограничиваются, например, если в нарушение закона в деятельность адвоката вмешиваются прокуратура, суд, органы дознания и предварительного следствия, другие государственные органы, организации и должностные лица. Так, например, в следственной практике право граждан на защиту не обеспечивается органами уголовного преследования и применяются различные способы склонения задержанного лица к отказу от помощи защитника (высокий уровень оплаты услуг адвоката, доказанность вины и неэффективность защиты и т. п.) 1. Подобные негативные явления отчасти перешли к нам из прошлого, когда человек как ценность был явно нивелирован в системе государственности. Необходимо длительное время для того, чтобы государство не на словах, а на деле руководствовалось идеей прав человека как высшей ценностью, чтобы эти права и свободы действительно определяли смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления. Задача состоит в данном случае состоит в том, чтобы сделать Конституцию РК с ее ориентацией на личность подлинным, реально действующим Законом, чтобы системой мер — правовых, организационных, нравственных — создавать в обществе глубокое уважение к правам личности, одним из которых является и рассматриваемое нами право на неприкосновенность личности. Содержание неприкосновенности личности как права раскрывается через систему конституционных норм, устанавливающих: право на личную свободу (ст. 16); право на жизнь (ст. 15); право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства (ст. 18); равенство перед законом и судом (ч. 1 ст. 14); запрет дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии,

убеждении, места жительства или по любым иным обстоятельствам (ч. 2 ст. 14);. неприкосновенность достоинства (ч. 1 ст. 17); запрет пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческого достоинства обращения или наказания (ч. 2 ст. 17) и др. В ряде стран полагают, что права человека являются естественными, свойственны его сущности и не происходят от власти. Характерно, что многие движения в защиту свобод, например в Англии, были основаны на идее «восстановления» (renovatio) прав, даже если эти права нигде раньше не были зафиксированы 2. Если права принадлежат человеку в силу его естества, то их источником нельзя считать государство. Личность не обязана государству своей свободой. Из этого следует, что функция государства состоит главным образом в том, чтобы оградить свободу личности от посягательств, а также установить некоторые ограничения и рамки, упорядочивающие осуществление прав. Свобода может иметь свои излишества, отрицательные проявления, тогда как ни один человек не имеет естественного права подавлять нравственную личность другого противоправными средствами. Поэтому государство должно определить пределы безопасного пользования свободой, т. к. свобода, за теми изъятиями, которые установило государство, принадлежит человеку. Границы, за которыми личность становится «уязвимой» или «досягаемой» для государства, использующего систему мер принуждений четко должны быть очерчены в законе. За пределами этих границ свобода индивида ограничивается, и в случае нарушений этих ограничений, к последнему применяются меры юридической ответственности. При этом, очень важным является тот вопрос, что как ограничения, так и ответственность как мера реагирования за нарушение устанавливаются с позиции равноправия. Данный критерий определяет сущность правового государства, в котором право является общим и равным «мерилом» для жизнедеятельности общества. Примером служит норма Конституции, устанавливающая: «Все равны перед законом и судом» (ч. 1 ст. 14). Если личность обладает конституционным правом на неприкосновенность, то государство

обязано гарантировать реализацию его по отношению к каждому индивиду. Данное положение особенно актуально в условиях, когда человек попадает в сферу уголовно — правового воздействия. Поэтому неприкосновенность личности как право переносится в иное качество и становится предопределяющим и основополагающим принципом уголовного процесса. Если же государство, общество отрицают равноправие и люди юридически неравны в отношениях с себе подобными, то действует принцип дифференцированного правового регулирования статуса личности. Правовую дифференциацию не следует отождествлять с *дискриминацие*й. Дискриминация предполагает не просто неравенство, но неравенство несправедливое неправовое. Не обязательно люди, находящиеся в приниженном правовом состоянии, оценивают его как несправедливость. Конституция Республики Казахстан устанавливает запрет дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественногоположения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждении, места жительства или по любым иным обстоятельствам (ч. 2 ст. 14).

О неприкосновенности личности при применении мер уголовно — процессуального принуждения мы говорим, акцентируя внимание на сохранении за индивидом определенного блока прав и свобод, которые не могут ограничиваться и нарушаться ни государством, ни другими субъектами правоприменения. Ярким примером, на сегодняшний день, служит законодательная регламентация предельного срока задержания до предъявления обвинения и заключения под стражу; санкционирования судом арестов; запрета унижения достоинства и применения насилия, пыток; усиления ответственности за нарушение прав и законных интересов граждан при производстве следственных действий; правового обеспечения надзора и контроля за предварительным расследованием уголовных дел, а также других гарантий неприкосновенности личности в уголовном процессе.

*Nickolaev Vyacheslav Yurievich, Moscow university of Ministry of the Interior*

*postgraduate student, Department of criminal law*

*Николаев Вячеслав Юрьевич, Московский университет Министерства внутренних дел*

*адъюнкт кафедры уголовного права*

**Classification of modus operandi**

**Классификация способов совершения преступления**

Способ совершения преступления представлен в Уголовном кодексе Российской Федерации 3 во всем многообразии своих проявлений и формулировок. Последнее зачастую создает трудности в правоприменении и понимании воли законодателя. В связи

1 Жалыбин С. М. Правовое положение адвоката в уголовном судопроизводстве. – Алматы: Жеті Жарғы, 1998. - 128 с.

2 Барг М. А. Великая английская революция в портретах ее деятелей. – М.: Мысль, 1991. - 397 с.

3 Далее – УК РФ.