

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Лекция 1 Понятие, задачи и значение уголовного процесса

1.1 Понятие, сущность и задачи уголовного процесса и его место в системе правовых мер борьбы с преступностью

В Казахстане, также как и в других государствах мира, борьбу с преступностью ведут специальные государственные учреждения - органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, опирающиеся в своей работе на помощь населения.

Но каждый из этих органов имеет свои непосредственные задачи, действует своими методами, но вся их деятельность подчинена общим задачам уголовного процесса.

Общие задачи в теории уголовного процесса принято делить на:

- 1) непосредственные;
- 2) перспективные.

Непосредственные задачи это:

- а) быстрое и полное раскрытие преступлений;
- б) изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших;
- в) справедливое судебное разбирательство и правильное применение закона.

Перспективные задачи это:

- а) защита граждан от необоснованного обвинения и осуждения;
- б) защита от незаконного ограждения прав и свобод человека и гражданина, в случае незаконного обвинения и осуждения невиновного - незамедлительную и полную его реабилитацию;
- в) предупреждение преступлений;
- г) формирование у граждан навыков уважительного отношения к праву.

Порядок производства по уголовным делам – это порядок возбуждения и расследования уголовных дел, рассмотрения и разрешения их судами.

Особая роль в уголовном процессе принадлежит суду. Суд - это уникальное, единственное в своем роде учреждение. Его задача - разрешить спор, возникший между обвинителем и обвиняемым по вопросу о виновности. Для этого суд должен проверить доказательства, на которые они ссылаются в подтверждении своей правоты, и в итоге вынести решение (приговор): "да, виновен" или "нет, не виновен".

Тем самым суд выполнит свою главную задачу - осуществит правосудие.

Действие органов дознания, следствия, прокуратуры и суда по раскрытию преступлений, установлению и наказанию виновных

составляют основное содержание уголовного процесса, или, что одно и то же, уголовного судопроизводства.

Термин "процесс" происходит от латинского слова что означает "двигаться", "продвигаться вперед". И, действительно, производство по уголовному делу - это непрерывный процесс движения, последовательный переход дела из одной стадии процесса в другую.

Стадии - это самостоятельные связанные между собой части уголовного процесса, ограниченные друг от друга итоговым процессуальным решением и характеризующиеся непосредственными задачами (вытекающими из общих задач судопроизводства), кругом органов и лиц, участвующих в производстве по делу, порядком выполнения процессуальных действий и характером уголовно-процессуальных отношений.

Стадии уголовного процесса делятся на:

- 1) основные;
- 2) исключительные.

Основными стадиями уголовного процесса являются:

- 1) возбуждение уголовного дела;
- 2) предварительное расследование;
- 3) стадия предания обвиняемого суду;
- 4) главного судебного разбирательства;
- 5) производство в апелляционной инстанции;
- 6) исполнение приговора.

Исключительными стадиями уголовного процесса являются:

- 1) производство в надзорной инстанции;
- 2) возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Производство по уголовным делам начинается с их возбуждения. После этого органы дознания и предварительного следствия, действующие под надзором прокурора, расследуют ставшие известными им факты преступлений (ст.36 УПК РК). Если в ходе расследования будут собраны доказательства свидетельствующие о виновности определенного лица в совершении преступления, дело передается прокурору, который проверяет правильность действий органа дознания и следователя, соблюдение ими всех требований закона. Если нарушений нет, он направляет дело в суд, который на основе всех собранных материалов дела в совокупности при наличии признаков преступления (ст. 177 УПК РК) принимает решение о начале производства по делу, с возбуждения уголовного дела, которое служит правовой основой для выполнения

предусмотренных законом процессуальных действий в последующих стадиях уголовного процесса.

Предварительное расследование - производится по возбужденному уголовному делу и заключается в осуществляемой под надзором прокурора деятельности органов дознания и следствия (ст.ст.62, 190, 280 УПК РК) по собиранию и исследованию доказательств, устанавливающих событие преступления, лиц виновных в его совершении, причины, условия, способствующие совершению преступления, характер и размер причиненного преступлением ущерба и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Выполнив все следственные действия и собрав достаточный объем доказательств следователь составляет обвинительное заключение (ст.273 УПК), а дознаватель протокол обвинения (ст.287 УПК РК) и передают уголовное дело прокурору для направления в суд.

Стадия предания обвиняемого суду - это самостоятельная стадия уголовного процесса, где решается вопрос в отношении обвиняемого (обвиняемых) о достаточности оснований для рассмотрения дела по существу в судебном заседании, не предпрещая вопроса о виновности. В этой стадии прокурор проверяет полноту, всесторонность и объективность исследования обстоятельств дела и соблюдения всех иных требований закона при производстве предварительного расследования. (ст.281,282 УПК РК) Поэтому стадия предания суду носит проверочный характер по отношению к предшествующим стадиям процесса. Судья в свою очередь решает вопросы о назначении главного судебного разбирательства и производит подготовительные действия к судебному заседанию, проверяет соблюдены ли требования УПК по обеспечению прав участников процесса, имеются ли иные основания, препятствующие рассмотрению дела в суде, принимает решение о назначении главного судебного разбирательства (ст.302 УПК РК).

Главное судебное разбирательство - это важнейшая стадия уголовного процесса, в которой суд рассматривает и разрешает дело по существу, т.е. решает вопрос виновности или невиновности подсудимого, а также о применении или неприменении к нему уголовного наказания либо иных мер воздействия.

Главное судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса (ст.326 УПК РК).

Завершается стадия постановлением обвинительного или оправдательного приговора (ст.374 УПК РК).

Апелляционное производство - это стадия уголовного процесса осуществляемая в связи с жалобами участников процесса или протестом прокурора. Она состоит в проверке вышестоящим судом законности и обоснованности судебных решений, не вступивших в законную силу. В итоге такой проверкой суд либо оставляет решение без изменения, либо принимает меры к устранению нарушений закона путем отмены решений судов первой инстанции.

Исполнение приговора - это регламентированная законом деятельность суда по обращению приговоров к исполнению.

Обращение к исполнению приговора и постановления возлагается на суд, рассматривающий дело по первой инстанции. Распоряжение об исполнении приговора направляется судьей вместе с копией приговора тому органу, на который в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством возложена обязанность приведения приговора в исполнение. Если в приговоре указано на необходимость поставить вопрос о лишении осужденного государственной награды РК, почетного, воинского, специального или иного звания, классного чина, дипломатического ранга или квалификационного класса, присвоенных Президентом РК, суд, вынесший приговор направляет представление о лишении осужденного государственной награды, указанных званий, классного чина, дипломатического ранга или квалификационного класса, а также копию приговора и справку о вступлении его в законную силу Президенту РК.

Производство в надзорной инстанции - это самостоятельная стадия уголовного процесса. В этой стадии вышестоящий суд реализует свою функцию надзора за законностью отправления правосудия по уголовным делам нижестоящими судами.

Институт судебного надзора является таким образом, важным средством исправления ошибок и восстановления законности и справедливости, нарушенной не только при рассмотрении уголовного дела по существу в суде первой инстанции, но и при пересмотре его в апелляционной инстанции.

Возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам

Производство по вновь открывшимся обстоятельствам и надзорное производство очень схожи. И в той и в другой стадии осуществляется пересмотр решений суда, уже вступивших в законную силу, которые подлежат проверке на законность и обоснованность

приговоров, определений и постановлений с целью исключения судебных ошибок и обеспечения безусловного установления истины. Дела по вновь открывшимся обстоятельствам и в порядке надзора рассматриваются одними и теми же судебными инстанциями, по одним и тем же правилам.

Однако между этими стадиями имеются существенные различия, которые в своей совокупности обуславливают их самостоятельность. Об этих стадиях уголовного процесса мы будем говорить более подробно на втором курсе обучения.

Такова последовательность движения уголовных дел, такова система стадий уголовного процесса.

Выяснив задачи и систему стадий уголовного процесса, определим цель уголовного производства.

Цель уголовного процесса - это прежде всего установление фактических обстоятельств дела, в полном соответствии с действительностью, т.е. установление по делу истины (ст.24 УПК РК).

Уголовный процесс по конкретному уголовному делу начинается тогда, когда есть данные о совершенном преступлении (ст.177 УПК РК). Процесс предварительного расследования ведется для того, чтобы установить само событие преступления и лицо его совершившее. Обстоятельства, при которых совершено преступление и виновность привлеченного к ответственности лица должны быть установлены в полном объеме (ст.ст.117, 286 УПК РК).

Цель уголовного процесса по каждому делу не исчерпывается установлением истины, осуждением и наказанием конкретного лица совершившего преступление, освобождение от ответственности невиновного человека.

Она состоит в воспитательном воздействии на граждан, в привитии им навыков правовой культуры во время уголовного процесса.

Участвующие в производстве по делу лица (участники уголовного процесса) не бесправные исполнители предписаний закона. Они обладают предоставленными им правами и несут определенные обязанности.

Например, обвиняемый (подсудимый) имеет право на защиту, однако он же обязан подчиняться распоряжениям судьи будучи уже подсудимым в стадии судебного разбирательства.

Свидетель обязан явиться по вызову следователя лица, производящего дознание и давать правдивые показания, однако он имеет право отказаться от дачи показаний по поводу сведений его компрометирующих.

Таким образом, между органами предварительного следствия (дознания), прокуратуры, судом и гражданами складываются определенные отношения, которые регулируются процессуальным законом.

Рассматривая уголовный процесс как деятельность определенных государственных органов и должностных лиц мы видим в нем два основных элемента:

1) основанную на законе деятельность органов расследования, прокуратуры и суда и правоотношения этих органов друг с другом;

2) основанную на законе деятельность органов предварительного расследования и суда и правоотношения этих органов с лицами и организациями на которых распространяется их деятельность.

Какова же связь этих элементов в уголовном процессе?

Эта связь осуществляется через содержание и форму.

Уголовно-процессуальные отношения представляют собой правовую форму деятельности органов предварительного следствия, дознания, прокуратуры и суда, осуществляющие возложенные на них законом задачи в области борьбы с преступностью, а сама эта деятельность есть содержание уголовно-процессуальных отношений.

Конкретно связь этих двух основных элементов уголовного процесса выражается в следующем:

Каждое действие следователя, лица производящего дознание, прокурора и суда при производстве по уголовному делу, либо порождает процессуальные отношения, являясь для него юридическим фактом (например, привлечение в качестве обвиняемого, предание суду обвиняемого и т.п.), либо представляет собой выполнение следователем, лицом производящим дознание, прокурором и судом своих обязанностей и осуществление своих прав в уже возникших и имеющихся процессуальных отношениях (допрос обвиняемого, избрание меры пресечения, допрос подсудимого в судебном заседании и т.д.).

Изложенное выше, позволяет дать общее определение уголовного процесса.

Уголовный процесс - есть установленная законами государства система действий органов следствия (дознания) прокуратуры и суда и правоотношения этих органов с гражданами и организациями, на которых распространяется их деятельность и которые участвуют в этой деятельности, а также отношения этих органов друг с другом, при расследовании и разрешении уголовных дел.

Таким образом, подводя итог следует отметить:

1) уголовный процесс - это деятельность указанных в законе государственных органов и должностных лиц по раскрытию и расследованию преступлений;

2) деятельность должностных лиц и государственных органов подчинена задачам уголовного процесса, которые сформулированы в ст. 8 УПК РК.

3) в ходе расследования уголовное дело проходит определенные этапы -стадии, которых в уголовном процессе - 8; основных - 6 и 2 исключительных.

Уголовный процесс следует отличать от уголовно-процессуального права, понятие и источники которого мы рассмотрим во втором вопросе нашей лекции.

1.2 Понятие уголовно-процессуального права и его место в системе права:

а) уголовно-процессуальная форма, процессуальные гарантии, их понятие и значение;

б) процессуальные функции их понятие и значение;

в) источники уголовно-процессуального права.

С понятием уголовного процесса не следует смешивать понятие уголовно-процессуального права.

Уголовно-процессуальное право - это отрасль регулирующая деятельность суда, прокуратуры и органов расследования по производству уголовных дел. Понятие уголовно-процессуального права и уголовного процесса не идентичны, не тождественны, хотя тесно связаны.

Уголовный процесс - это деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда и их отношений друг с другом, а также с гражданами и организациями, регулируемые нормами уголовно-процессуального права. Иными словами уголовный процесс - это движение уголовного дела, развитие действий и отношений при расследовании и разрешении уголовных дел.

Уголовно-процессуальное право - это система выраженных в законе правил (норм), регулирующих деятельность по расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел с целью достижения задач уголовного процесса.

Иными словами уголовно-процессуальное право выражает задачи и принципы уголовного процесса, права и гарантии их реализации для всех субъектов уголовно-процессуальной деятельности, устанавливает систему стадий уголовного

судопроизводства, порядок производства в каждой из них и каждого процессуального действия; основания и порядок принятия решений по делу.

Место, которое занимает уголовно-процессуальное право в системе права говорит об его социальной значимости и ценности. Уголовно процессуальное право обеспечивает применение уголовно-процессуальных норм, ограждающих личность, общество, государство от преступных посягательств путем регламентации деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры, суда; закрепляет их полномочия и функции в уголовном процессе при расследовании, рассмотрении и разрешении уголовных дел; устанавливает основания, условия и виды применения мер принуждения; содержит гарантии прав личности, в частности, обеспечивает обвиняемому конституционное право на защиту, неприкосновенность личности, жилища, тайну переписки, телефонных и телеграфных переговоров, право на справедливое правосудие и другие права; определяет порядок судебной защиты граждан от посягательств на их жизнь и здоровье, имущество и личную свободу, на честь и достоинство; защищает права граждан, которым причинен моральный, физический или имущественный вред; создает порядок и условия деятельности, ограждающие невиновного от привлечения к уголовной ответственности и наказания, а в случае незаконного привлечения к уголовной ответственности гарантирует отмену состоявшегося решения и реабилитацию лица, неосновательно привлеченного к ответственности, оказание воспитательного воздействия на граждан; содержит право восстановительные и карательные санкции, обеспечивающие соблюдение правовых предписаний.

2 Уголовно-процессуальная форма, процессуальные гарантии их понятия и значение

С уголовно-процессуальным правом тесно связаны понятия:

- 1) процессуальная форма;
- 2) процессуальные гарантии.

Процессуальной формой называется совокупность условий, установленных уголовно-процессуальным законом для совершения органами дознания предварительного следствия, прокуратуры и суда тех действий, которыми они осуществляют свои функции в области расследования и разрешения уголовных дел, а также для совершения гражданами, участвующими в производстве по уголовному делу, тех

действий которыми они осуществляют свои права и выполняют свои обязанности.

Например: уголовное дело возникает после его возбуждения в форме постановления вынесенное лицом производящим дознание или следователем.

Обвинение предъявляется в форме постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Объяснение обвиняемого предъявляется в форме протокола допроса.

Процессуальная форма указывает на цели процессуальных действий определяет правовой статус участников следственного действия, последовательность действий порядок, закрепление произведенного действия в соответствующем документе.

Сложность и детальность уголовно-процессуальной формы обусловлена спецификой задач уголовного процесса, в том числе, сложностью деятельности по установлению фактических обстоятельств уголовного дела необходимостью создания максимальных гарантий прав личности в уголовном процессе, законности и обоснованности всех уголовно-процессуальных действий и решений. Поэтому порядок уголовного процесса предполагает прохождение дела по стадиям каждая из которых имеет свою форму судопроизводства, что отвечает задачам конкретной стадии и создает возможность проверить правомерность выводов и решений, принятых на предыдущей стадии.

Процессуальная форма является специфической разновидностью правовой формы государственной деятельности, она создает детально урегулированный, устойчивый, юридически определенный, строго обязательный, стабильный правовой режим производства по уголовному делу, отвечающий задачам судопроизводства и его принципам. Поэтому недопустимы отклонения от требований процессуального закона, а неукоснительное соблюдение процессуальной формы является неременным условием законности действий и решений по делу.

Таким образом, значение процессуальной формы, и его социальная ценность состоят в том, что она обеспечивает режим законности в процессе, создает условия для достоверных выводов по делу, содержит гарантии защиты прав и законных интересов участвующих в деле лиц, способствует воспитательному воздействию процесса.

В ходе осуществления уголовного судопроизводства должны соблюдаться не только процессуальная форма, но и необходимые процессуальные гарантии правосудия.

Процессуальные гарантии - это установленная уголовно-процессуальным законом система правовых средств, призванных обеспечить осуществление прав и законностей субъектов уголовно-процессуальной деятельности для достижения цели уголовного судопроизводства. Процессуальные гарантии есть средство охраны прав и интересов участников процесса и одновременно гарантия правосудия, т.е. средство обеспечивающее правильное по существу расследование и разрешение уголовных дел, изобличение лиц, действительно совершивших преступления и их наказания в соответствии с законом.

В ходе расследования уголовных дел в уголовное судопроизводство вовлекается широкий круг участников (субъектов) уголовного процесса, которые имеют различные права и интересы и действуют в рамках уголовно-процессуальных функций - направлений деятельности.

Виды процессуальных действий:

Из всей системы уголовно-процессуальной деятельности можно выбрать действие, направленное в совокупности на достижение одинаковой цели, тесно между собой связанное. Отдельные виды или направления уголовно-процессуальной деятельности называются уголовно-процессуальными функциями. К основным уголовно-процессуальным функциям относятся:

- 1) предварительное расследование;
- 2) обвинение;
- 3) защита;
- 4) осуществление правосудия.

Предварительное расследование - это деятельность уполномоченных на то должностных лиц по раскрытию преступлений, собиранию доказательств виновности или невиновности привлеченных в качестве обвиняемых лиц в целях предания их суду или прекращения о них дел в установленных законом случаях.

Обвинение - это процессуальная деятельность, направленная на доказывание вины обвиняемого. Под обвинением понимают обвинительную деятельность, поддержание обвинения на суде уполномоченными на то лицами и сущность, содержание обвинения в конкретном преступлении (например, обвинение по части 2 ст. 257 УК РК).

Обвинение в уголовном процессе поддерживает государственный обвинитель - прокурор.

Защита - это процессуальная деятельность обвиняемого и его защитника, направленная на опровержение или смягчение обвинения.

Для своей защиты обвиняемый на предварительном и судебном следствии дает показания, представляет доказательства, возбуждает ходатайства и т.д. В установленном законом порядке и случаях. Защитник (адвокат или иное допущенное судом лицо) обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выяснения обстоятельств оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Осуществление правосудия - это процессуальная деятельность суда осуществляемая в соответствии с законом и на основании материалов расследования, а также представленных во время судебного разбирательства доказательств, их проверки, оценки, выслушав доводы обвинения и защиты, разрешает уголовное дело, признавая подсудимого виновным или невиновным и в случае виновности назначает ему наказание.

Источники уголовно-процессуального права

Источниками уголовно-процессуального права являются законы и подзаконные акты, которыми устанавливаются правовые нормы, регулирующие деятельность судебных, прокурорских и следственных органов и их отношения с гражданами, на которых распространяется деятельность этих органов при расследовании и разрешении уголовных дел.

К источникам уголовно-процессуального права относятся:

1) Конституция РК - основной закон государства. Она содержит ряд важнейших положений процессуального порядка, которые тем самым получают силу конституционных принципов.

Например, осуществление правосудия только судом, гласность судебного разбирательства, обеспечение подозреваемому, обвиняемому права на защиту, независимость судей и подчинение их только закону, национальный язык судопроизводства и др.;

2) Декларация прав и свобод человека.

Документ имеющий конституционное значение, провозглашающий основные права и свободы человека в цивилизованном обществе;

3) Указ Президента РК (имеющий силу закона). "О прокуратуре РК", "Об ОВД РК" от 21.12.95 г.;

4) Указ Президента РК (имеющий силу конституционного закона) "О судах и статусе судей РК" от 20.12.2000 г.;

5) УПК РК (действующий в настоящее время, со всеми изменениями и дополнениями) Уголовно-процессуальный кодекс содержит развернутую систему уголовно-процессуальных норм, детально регламентирует весь порядок производства по уголовным делам;

6) Законы и Постановления Парламента РК.

7) Указы Президента РК, содержащие уголовно-процессуальные нормы, являющиеся источниками уголовно-процессуального права.

8) Постановления Пленумов Верховного Суда РК.

9) Приказы, инструкции, указания Генерального Прокурора РК.

Например, Приказ Генерального Прокурора Республики от 12.01.93 г.

"О повышении эффективности работы следственного аппарата и уровня прокурорского надзора за исполнением закона органами предварительного расследования и дознания".

Таким образом:

1) уголовно-процессуальное право - это отрасль права представляющая собой совокупность юридических норм регулирующих уголовный процесс;

2) уголовно-процессуальная форма - это совокупность условий установленных уголовно-процессуальным законом для совершения органами следствия, дознания, прокуратуры и суда тех действий, которыми они осуществляют свои функции в области расследования и разрешения уголовных дел, а также для совершения гражданами участвующими в уголовном деле тех действий, которыми они осуществляют свои права и выполняют свои обязанности;

3) процессуальные гарантии - есть средство охраны прав и интересов участников процесса и одновременно гарантии правосудия, т.е. средство, обеспечивающее правильное по существу расследование и разрешение уголовных дел;

4) процессуальные функции - это определенное направление деятельности участников уголовного процесса направленная на достижение задач в уголовном судопроизводстве.

5) источниками уголовно-процессуального права являются законы и подзаконные акты, которыми устанавливаются правовые нормы, регулирующие деятельность судебных, прокурорских и следственных органов и их отношения с гражданами, на которых распространяется деятельность этих органов при расследовании и разрешении уголовных дел.

Рассмотрев проблемы уголовно-процессуального права и его место в системе права нам необходимо определить место и роль уголовного процесса в системе правовых наук.

1.3 Роль науки уголовно-процессуального права в совершенствовании качества работы органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда

Уголовно-процессуальное право и практика его применения покоятся на научной основе - науке уголовного процесса. Она рассматривает уголовный процесс как реальное общественное явление надстроечного порядка, как часть надстройки в обществе.

Наука уголовно-процессуальное право - это совокупность правовых взглядов, представлений и идей, раскрывающих демократическую сущность уголовного процесса, как формы применения уголовного закона в целях охраны общественных отношений.

Предметом науки уголовно-процессуального права является:

- 1) уголовно-процессуальные нормы, их социальная необходимость и эффективность, конкретные формы воздействия на уголовно-правовые отношения социальных факторов, образующих конкретно-историческую обстановку его функционирования и развития;
- 2) механизмы и закономерности воздействия на правоотношения в обществе уголовно-процессуальных отношений, их эффективность;
- 3) история развития уголовного процесса;
- 4) уголовное судопроизводство и уголовно-процессуальное законодательство других стран.

Методом науки уголовного процесса является диалектика ее категории и законы. Их применение помогают уяснить точный смысл закона, его сущность, юридическую форму.

Роль науки уголовно-процессуального права в деятельности органов дознания предварительного следствия и суда является через определенный уровень правовой культуры сотрудников этих органов. Практика расследования преступлений, требует высокого уровня правовой культуры от органов и должностных лиц осуществляющих уголовное судопроизводство, повышая эффективность применения уголовно-процессуального права.

Если обратиться к упомянутому выше понятию науки уголовно-процессуального права то необходимо отметить, что она включает в

себя, во-первых, результат этой деятельности, т.е. сумму полученных к данному моменту знаний в определенной области.

В первом значении наука уголовного процесса - это отрасль юридической науки, изучающая уголовно-процессуальное право и практику его применения органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Ее предметом служат объективные закономерности развития общественных отношений, которые находят свое выражение в нормах уголовно - процессуального законодательства и практике его применения. На основе их познания наука формулирует демократические принципы уголовного судопроизводства, разрабатывает частичные теории, объясняющие сущность различных уголовно-процессуальных институтов (например, теория доказательств), а также теоретически обоснованные предложения по совершенствованию действующего уголовно-процессуального законодательства и практики его применения.

Во втором значении наука уголовного процесса представляет собой систему знаний по истории отечественного и зарубежного уголовного судопроизводства и о закономерностях развития общественных отношений определяющих сущность уголовно-процессуального права и принципы уголовного процесса, правовое положение его участников, основания и порядок применения мер пресечения, другие общие положения, а также правовую регламентацию возбуждения уголовного дела, предварительное расследование, производство в судебных инстанциях и, частично, исполнение судебного приговора.

В настоящее время в научной разработке нуждаются проблемы совершенствования деятельности органов дознания, органов предварительного следствия, прокуратуры и суда:

- совершенствование демократических основ правосудия по уголовным делам; усиление роли и авторитета суда;
- расширение прав защитника в уголовном процессе;
- повышение эффективности уголовно-процессуальных гарантий конституционных прав и законных интересов всех участников уголовного судопроизводства;
- совершенствование судебного и прокурорского надзора за соблюдением законности в уголовном процессе. В этом и проявляется роль науки уголовного процесса в совершенствовании качества работы органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Таким образом:

1) наука уголовно-процессуальное право - это отрасль юридической науки изучающая уголовно-процессуальное право и практику его применения органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

2) уголовно-процессуальное право обобщает опыт работы правоохранительных органов и предполагает его в виде различных теорий и методик, цель которых совершенствование качества работы органов осуществляющих уголовное судопроизводство.

2 Лекция Принципы уголовного процесса

2.1 Понятие и значение принципов уголовного процесса

Конституционное провозглашение Республики Казахстан правовым государством для правоохранительных органов РК означает, что борьба с преступностью должна носить правовой и цивилизованный характер, т.е. осуществляться в рамках уголовно-процессуального законодательства.

УПК РК гарантирует демократизм расследования преступлений. Гарантиями здесь выступают с одной стороны - его основными наиболее важными и существенными положениями, содержащиеся в общих правовых нормах - основные начала деятельности (принципы), с другой стороны, а с другой - они обеспечиваются профессиональными качествами следователя, дознавателя, прокурора и судьи, такими как: честность, объективность, повышенное чувство ответственности, компетентность, принципиальность, настойчивость, коммуникабельность и т.п.

Принципы уголовного процесса создают жесткие условия решения задач борьбы с преступностью и определяют конкретный и детальный порядок производства по уголовным делам, что в свою очередь и гарантирует надежную защиту человека и гражданина от любых посягательств на его права и законные интересы.

Нацеленность Республики Казахстан на правовое государство - это не дань моде и не декларация. Это естественное стремление граждан государства обеспечить свободное развитие каждого и всех. Об этом свидетельствует коренная реформа правовой системы ориентированная на новый политический курс и капитализация общества, принятие в 1995 году Конституции РК, а так же принятие Уголовного и Уголовно-процессуального кодексов. Эти нормативно-правовые документы существеннейшим образом повлияли на содержание и значимость правовых институтов и категорий

советского периода развития Республики. Как следствие возникла необходимость переосмотрения традиционно складывающихся понятий в сфере уголовного судопроизводства, формирование новых институтов, например, принципов уголовного процесса.

Слово "принцип" происходит от латинского "principium", что означает (основа, основополагающее начало).

Толкования понятия "принцип"

Принято различать три аспекта в толковании понятия "принцип":

- 1) философский;
- 2) предметно-прикладной;
- 3) теоретико-правовой.

Философский аспект понятия "принцип" заключается в теоретическом обобщении наиболее типичного, что констатирует и выражает закономерность положенную в основу познания вообще или в основу какой-либо отрасли знания.

Предметно прикладное понимание принципа означает основное, общее требование, которому должна отвечать данная деятельность.

Теоретико-правовое значение принципа - это обобщенное выражение сути соответствующего явления, отражающее объективно существующую реальность и действующие в ней закономерности.

Таким образом, все аспекты толкования понятия "принцип" имеют много сходных черт, из которых наиболее значимыми являются следующие:

Значимые черты принципов уголовного процесса:

- понятие "принцип" применимо лишь к таким категориям, которые могут быть отнесены к основополагающим;
- понятие "принцип" связано с теоретическим обобщением наиболее типичного, выражающего саму сущность явлений.

Для формулирования принципов уголовного судопроизводства важно знание предъявляемых к ним требований. те или иные положения могут быть отнесены к категории принципов уголовного процесса при условии, что они отвечают следующим требованиям:

Требования, предъявляемые к принципам уголовного процесса:

- 1) принципы определяют в организации и деятельности органов дознания, следователя, прокурора 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 позиции не могут быть наполнены произвольным содержанием, так как они объективно обусловлены закономерностями и внутренней логикой уголовно-процессуального права;

4) положения, выводимые в категорию принципов должны в равной мере сочетать объективные и субъективные начала (объективное содержание субъективной форма юридического выражения);

5) сущность принципиальных положений должна отличаться устойчивостью, постоянством (отменяются нормы права, происходит смена законодательства, а принципы сохраняются);

6) должны иметь властный, императивный характер;

7) в системе уголовно-процессуального права должны занимать главенствующее положение.

В следствие наличия требований, предъявляемых к принципам уголовного процесса среди ученых процессуалистов имеются различные мнения и взгляды в отношении их понятия. В связи с этим, уместно, об этом вкратце упомянуть.

Итак, взгляды на понятие принципов в уголовном судопроизводстве можно разделить на 4 направления:

1) принципы уголовного процесса - это основные, наиболее общие, руководящие идеи, которые отражают объективные закономерности общественного развития, и будучи абстрактными на основе познания этих закономерностей, как правило, значительно опережает во времени факт своего законодательного закрепления.

2) в понимании сущности принципов уголовного процесса заключается в том, что они рассматриваются как вытекающие из руководящих идей, только и исключительно закрепленные законом, общие и исходные положения, определяющие деятельность органов дознания, следствия прокуратуры и суда.

3) сторонники этого направления считают, что принципы уголовного процесса - это основные, наиболее общие положения, не получившие как таковые закрепления в законе, но логически вытекающие из сущности уголовно-процессуального права в целом.

4) это направление в теории уголовно-процессуального права в целом заключается в понимании принципов уголовного процесса как основных, наиболее общих положений, закрепленных законом в

качестве основополагающих начал, т.е. руководящие нормативные требования, относящиеся к общим нормам.

Таким образом, принципами уголовного процесса являются обусловленные общественным и государственным строем и закрепленные в действующем законодательстве основные, исходные положения определяющие сущность организации и деятельность государственных органов по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел по существу, а так же положения направляющие уголовно процессуальную деятельность на достижение целей и задач, поставленных государством перед уголовным судопроизводством.

Значение принципов

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

Таким образом, расширенное толкование значения принципов заключается в следующем:

- 1) в системе уголовно-процессуального права принципы занимают центральное, ведущее место;
- 2) они являются первичными, исходными нормами, тесно и гармонично связанными между собой;
- 3) принципы формируются как правовые предписания и имеют нормативный характер;
- 4) они служат ключом к пониманию социального назначения уголовного процесса, его природы и системы;
- 5) принципы определяют основные направления и перспективы развития процессуального права;
- 6) они выступают в качестве главного критерия при определении обоснованности предложений, связанных с изменением и дополнением действующего законодательства;
- 7) принципы выполняют функцию социальных ориентиров в правотворческой деятельности;
- 8) принципы способствуют правильному толкования процессуальных норм.

2.2 Система принципов уголовного процесса

Принципы уголовного процесса выражают те основные руководящие положения, которые лежат в основе всего их построения. Весьма важное значение имеет правильное решение вопроса о системе принципов уголовного процесса.

Сужение круга основных начал уголовного судопроизводства ведет к недооценке отдельных тесно между собой связанных сторон того главного, что характеризует демократическую сущность уголовного процесса, что определяет организация и деятельность органов уголовного преследования (дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда), а так же и недооценка того, что выступает в качестве важнейших гарантий правосудия по уголовным делам (ст.77 Конституции РК).

С другой стороны, всякое расширение действительного круга принципов уголовного процесса означает игнорирование такого важного момента в понятии самих принципов, как их обязательное закрепление в законе, что дает повод относить к принципам уголовного процесса любые положения, которые могут иметь по мнению того или иного автора, определяющее значение.

Если признать принципом уголовного процесса какое либо положение прямо не закрепленное в нормах права, то это может привести к конструированию системы основных начал без учета производимых в Республике реформ в правовой сфере идущих в разрез с новым политическим курсом, экономическим базисом, а значит с самой идеей правового государства.

Кроме того такое конструирование приведет к отрыву от объективного характера отношений, возникающих в связи с деятельностью суда, прокурора и следователя по осуществлению задач уголовного процесса (ст.8 УПК РК). В определении принципов говорится о их системе. Вопрос о системе принципов уголовного процесса далеко не прост, и не случайно он в течении многих лет относится к числу наиболее спорных.

Распространенный в юридической литературе является классификация принципов уголовного процесса в зависимости от механизма реализации принципов, в соответствии с чем они делятся на судоустройственные (организационные) и судоустройственные (процессуальные и функциональные).

Данная классификация принципов является условной.

Понятие "принцип" предполагает наиболее общие, основополагающие главенствующие положения, значит "менее общим" он быть не может.

Принцип "отдельных стадий" и отдельных институтов" не имеют под собой никакой основы, не могут быть ранжированы в зависимости от степени значимости, т.к. в противном случае понятие "принцип" теряет свое значение как руководящая идея, пронизывающая и подчиняющая себе всю регламентирующую сферу правоотношения. Этим и предопределена единая целостность, взаимосвязанность и взаимообусловленность системы принципов уголовного процесса.

В юридической литературе существует классификация принципов по отдельным процессуальным стадиям.

Ряд авторов относит к особым принципам предварительного следствия его объективность, полноту, активность и быстроту, планирование ведения следствия по делу, единоличное ведение следствия, по делу индивидуализированное предварительное следствие, недопустимость разглашения данных предварительного следствия, процессуальную самостоятельность и ответственность следователя, привлечение общественности к участию в раскрытии и расследовании преступлений.

Но все указанные положения (а не принципы) имеют одинаковое значение как для судебных, так и для досудебных стадий. Кроме того, полнота и "объективность" нашли свое выражение в обще процессуальном принципе всесторонности, полноты, объективности исследования обстоятельств дела, а требование "активности и быстроты" логически вытекает как из задач уголовного процесса, так и из принципа публичности, обязательного для всего уголовного судопроизводства. Названные принципы стадии апелляционного производства, как и др. судебных стадий - это частные проявления обще процессуальных принципов публичности и обеспечения обвиняемому права на защиту.

Как мы видим, большинство из претендующих на принцип положений на самом деле таковыми не являются, т.к. логически вытекают из общепроцессуальных принципов или задач уголовного судопроизводства. А если и относятся к принципам, то характерны не для одной стадии уголовного процесса.

Механическое разделение принципов в зависимости от стадий уголовного процесса явно ошибочно, т.к. принципы по своей наиболее общей категории и должны пронизывать все стадии уголовного процесса.

Система принципов уголовного процесса должна пониматься не как классификация, а как взаимосвязь, взаимообусловленность равновеликих, равнозначных, основных, ключевых положений в пределах системы самого уголовно-процессуального права.

Таким образом, научные исследования в области систематизации и классификации принципов уголовного судопроизводства приводят нас к единственно верным выводам, что система принципов уголовного процесса представляет собой непростую сумму обособленных друг от друга положений, а единое целое, органическую совокупность тесно связанных между собой принципов.

В качестве системообразующих факторов применительно к принципам 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;
- 5) ориентирование принципов на достижение целей и задач уголовного судопроизводства;
- 6) выражение по своей сущности и природе наиболее основных существенных положений уголовного судопроизводства;
- 7) обобщенность и отсутствие производного, подчиненного характера;
- 8) руководящий характер по отношению к общей и особенной частям уголовного процесса.

Единственная совокупность системы принципов уголовного процесса позволит преодолеть и разрешить проблемы, связанные с чрезмерным расширением или необоснованным сужением положений, которые предлагаются в качестве принципов.

Опираясь на выше изложенные факты, высказывания и рассуждения мы подходим к определению системы принципов уголовного процесса - это взаимосвязь, взаимообусловленность равновеликих, основных, ключевых положений в пределах системы самого уголовного процесса.

Весомым аргументом в пользу признания принципов уголовного судопроизводства равнозначными являются закрепленные в ст.9 УПК РК положения о том, что нарушение любого из принципов влечет такие последствия, как аннулирование состоявшегося производства по делу, отмену вынесенных в ходе такого производства

решений, либо признание собранных материалов не имеющими силы доказательств.

Вопрос о системе принципов уголовного процесса вызывал и продолжает вызывать юридической литературе большой интерес.

В новом Уголовно-процессуальном кодексе РК, а так же в п. 4 ст.77 Конституции РК указывается, что принципы правосудия, установленные Конституцией являются общими и едиными для всех судов и судей Республики. Из смысла иных положений Конституции, конституционных законов отраслевых правовых актов вытекает, что система принципов уголовного судопроизводства гораздо богаче и шире.

Система принципов, закрепленная в Конституции Республики Казахстан, будучи интерпретированной с учетом целей и задач уголовного судопроизводства, в УПК представлена следующими принципами:

- законность (ст.ст. 34, 78, 83 Конституции РК и ст.10 УПК РК);
- осуществление правосудия только судом ст.75 Конституции РК, ст.11 УПК РК);
- судебная защита прав и свобод человека и гражданина (ст.13, п.3 ч.3 ст.77 Конституции РК; ст.12 УПК РК);
- уважение чести и достоинства личности (ст 34 Конст. РК; ст.13 УПК РК);
- неприкосновенность личности;
- ст.ст. 16,17 Конст. РК; ст.14 УПК РК);
- охрана прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам (ст. 15, ст.ст. 98-101 УПК РК);
- неприкосновенность частной жизни, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений (ст.18 Конст. РК; ст.16 УПК РК);
- неприкосновенность жилища (ст.25 Конст. РК; ст.17 УПК РК);
- неприкосновенность собственности (ст.26 Конст. РК; ст.18 УПК РК);
- презумпция невиновности (ст.77 Конст. РК; ст.19 УПК РК);
- недопустимость повторного осуждения и уголовного преследования (ст. 77 Конст. РК; ст.20 УПК РК);
- осуществление правосудия на началах равенства граждан перед законом и судом (ст.14 Конст. РК; ст.21 УПК РК);
- независимость судей (ст.77 Конст. РК; ст.22 УПК РК);
- осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (ст.14 Конст. РК ст.23 УПК РК);

- всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела (ст.13 Конст. РК; ст.24 УПК РК);
- оценка доказательств по внутреннему убеждению (ст.25 УПК РК);
- обеспечение подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. ст.13,16 Конст. РК; ст.26 УПК РК);
- освобождение от обязанности давать свидетельские показания (ст.77 Конст. РК; ст.27 УПК РК);
- обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь;
- (ст.13 Конст. РК; ст.28 УПК РК);
- гласность (ст.29 УПК РК);
- язык уголовного судопроизводства (ст.7 Конст. РК ст.4 Закона РК "О языках в Республике Казахстан", ст.30 УПК РК);
- свобода обжалования процессуальных действий и решений (ст.31 УПК РК);

Принципы определяют законность доказательственной базы уголовного дела, полномочия лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда, права обвиняемого, его защитника и др. участников процесса.

2.3 Содержание принципов уголовного процесса

Законность - это неукоснительное и точное исполнение законов участниками общественных отношений, в соответствии поведения граждан и деятельности всех государственных органов и должностных лиц требованиями права (ст.3 Указа Президента РК (имеющего силу закона) "Об ОВД РК" от 21.12.95г.).

Пример: Закон запрещает домогаться к допрашиваемому с помощью угроз и насилия.

Соблюдение требований законности в уголовном процессе означает:

- точное применение уголовного закона к лицу, совершившему преступление.

Как свидетельствует практика, большинство ошибок в применении уголовного закона вызывается не полным, неточным установлением либо неправильным пониманием признаков состава того или иного преступления. Эти вопросы вы будете подробно разбирать при изучении Особенной части уголовного права, а сейчас вы должны хорошо уяснить случаи, когда в уголовном процессе считается, что уголовно-процессуальный закон нарушен:

- 1) неприменение органами расследования и судом закона, который подлежал применению;
- 2) применение закона, не подлежащего применению;
- 3) неправильное истолкование закона, противоречащее его точному смыслу.

Вся деятельность органов дознания и предварительного следствия, а также рассмотрение дела в суде, детально регламентирована уголовно-процессуальным законом.

В связи с этим:

а) следователь и дознаватель, вправе производить лишь те следственные действия, которые предусмотрены уголовно-процессуальным законом;

б) доказательства можно черпать лишь из тех источников, которые перечислены в уголовно-процессуальном законе.

в) важной гарантией в уголовном процессе является построение деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры и суда при производстве расследования по стадиям, когда последующая стадия по отношению к предыдущей является определенным средством контроля не только по существу принимаемых решений, но и соблюдения процессуальных норм.

Например, нельзя приступить к проведению предварительного расследования, не возбудив уголовного дела;

г) строгое соблюдение органами расследования и суда представленных прав и гарантий всех участников уголовного судопроизводства.

Принцип законности в уголовном процессе нельзя рассматривать как какой-то отдельный изолированный принцип. Его характерная особенность заключается в том, что в нем находят свое воплощение все др. процессуальные принципы.

Таким образом, строгое соблюдение законов на всех стадиях уголовного процесса является реальным средством установления истины по уголовному делу, т.е. гарантирует полноту, всесторонность и объективность исследования обстоятельств дела.

Неприкосновенность жилища и тайна переписки, телефонных сообщений, охрана личной жизни.

Свободы личности - одно из величайших достояний человеческого общества.

Поэтому рассматриваемый принцип имеет политический характер и нашел свое закрепление в Конституции РК (ст.ст.18 п.2, 25), а также в Декларации прав и свобод человека (ст.15). Провозгласив этот принцип в качестве общего правила, законодатель

учитывает одновременно неизбежность применения в определенных случаях таких мер принуждения, которые в известной степени затрагивают свободу личности. Такое ограничение допускается лишь в отношении лиц, совершивших преступление.

Принципы неприкосновенности личности заключается в том, что никто не может быть подвергнут ограничению в осуществлении гарантированных Конституцией свобод иначе как на основании и в порядке установленном законом. Так, неприкосновенность личности означает, что никто не может быть подвергнут аресту иначе, как на основании судебного решения, или с санкции суда..

Неприкосновенность жилища гарантируется Конституцией: "Никто не имеет права без законного основания войти в жилище против воли проживающих в нем лиц" (ст.25 Конст.).

Охраняется законом личная жизнь граждан, тайна переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений (ст.ст.18, 192).

Рассматриваемый принцип имеет значение чрезвычайно важное значение не только для граждан, но и для органов государства, уполномоченным принимать в необходимых случаях меры принуждения.

В случаях, не терпящих отлагательств, следователь вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы, а также произвести обыск и без санкции суда о произведенном задержании, либо обыске, в последующем об этом сообщается судье в суточный срок.

Законом установлен ряд других гарантий неприкосновенности личности. Так, мера пресечения, в виде заключения под стражу, может быть по общему правилу применена в отношении подозреваемого, причем в случае применения меры пресечения к подозреваемому, обвинение должно быть предъявлено не позднее 30 суток с момента применения меры пресечения. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется (ст.65 УПК).

Заключение под стражу в качестве меры пресечения по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года, применяется лишь в случаях исключительных.

Помещение обвиняемого или подозреваемого в лечебно - профилактическое учреждение, не содержащегося под стражей для стационарного наблюдения в связи с производством судебно-

медицинской или судебно-психиатрической экспертизы возможно только с санкции суда.

Незаконное лишение свободы, заведомо незаконный арест или задержание, являются уголовно-наказуемым деянием.

Следователь обязан принимать меры к тому, чтобы не были оглашены, выявленные при обыске и выемке обстоятельства интимной жизни лица, занимающего помещение, или др. лиц. Эта норма закона служит важной правовой гарантией охраны личной жизни граждан. В юридической литературе справедливо отмечалось, что обстоятельства интимной жизни граждан могут быть выявлены не только при обыске и выемке, но и при производстве других следственных действий. Естественно, что следователь и в этих случаях должен принимать меры, обеспечивающие неразглашение указанных обстоятельств. Более того, конституционному положению о том, что личная жизнь охраняется законом, в большей степени соответствовала бы обязанность следователя принимать меры к тому, чтобы не были оглашены любые обстоятельства личной жизни, выявленные при производстве следственных действий, если они не являются предметом расследования и их оглашение не является необходимостью.

Осуществление правосудия только судом (ст.75 Конст.)

Устанавливается, что правосудие в РК осуществляется только судом.

Правом осуществления правосудия по уголовным делам наделены: районный (городские) суды, областные и приравненные к ним суды и ВС РК. Таким же правом обладают и военные суды, образующие систему военных судов.

Система военных судов:

1) военные суды объединений (армий, соединений, гарнизонов) суды первой инстанции.

2) военный суд войск РК (суд второй инстанции).

3) военная коллегия ВС РК (суд третьей инстанции).

В соответствии с рассматриваемым принципом исключается возможность отправления правосудия по уголовным делам каким-либо органом или должностным лицом. Только суду принадлежит исключительная компетенция в решении вопроса о признании подсудимого виновным и назначение ему наказания в соответствии с законом, только суд вправе применять решение о применении к лицу принудительных мер медицинского характера.

Принцип осуществления правосудия только судом не ограничивается судебным разбирательством в суде первой инстанции, а характеризует все служебные инстанции процесса. В каждой из них правосудие осуществляется в тех формах, какие соответствуют характеру и назначению разрешаемых в данной стадии задач

Независимость судей и подчинение их только закону

В ст.77 п.1 Конституции РК записано, что судья при отправлении правосудия независим и подчиняется только Конституции и закону.

Никто не вправе оказывать давление на судей и указывать, как должно быть разрешено конкретное уголовное дело.

В Указе Президента РК определены гарантии независимости судей, включая меры его правовой защиты, материального и социального обеспечения.

Здесь важно подчеркнуть, что гарантия независимости судей обеспечивается, в числе иных, "предусмотренной законом процедурой осуществления правосудия".

Это означает, что сама процедура осуществления правосудия должна обеспечивать судьям свободное от чьих-либо мнений требований рассмотрения и разрешения дела, в том числе и выражение своего убеждения по делу при совещании судей ("тайна совещательной комнаты").

Исполнение предписаний принципа независимости судей и подчинения их только закону, требует от судей высоких процессуальных и морально-психологических качеств, мужества и твердости характера, обостренного чувства справедливости, чтобы противостоять любому посягательству на их независимость и выполнить свой долг, так как это повелевает закон и голос совести.

Осуществление правосудия на началах равенства граждан перед законом и судом (ст.14 Конст.,ст.8 УПК)

Сущность этого принципа заключается в том, что правосудие по уголовным делам осуществляется на началах равенства граждан перед законом и судом независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий, места жительства и др. обстоятельств.

По этим признакам гражданин не может быть наделен какими-либо дополнительными процессуальными правами или освобожден от выполнения отдельных процессуальных обязанностей, установленных законом, а также ограничен или стеснен в правах.

Равенство граждан перед законом означает равное применение к ним не только процессуального, но и материального закона при определении конкретной меры наказания.

В РК нет каких-либо привилегированных судов и органов расследования, нет исключительных судов и исключительных форм судопроизводства, которые создавали бы преимущества одних граждан перед другими или давали бы возможность ограничивать их в правах по выше указанным признакам (ст.75 п.4 Конст.).

Различная подследственность и подсудность уголовных дел, установленная УПК, не противоречит положению о равенстве граждан перед законом и судом.

Подследственность и подсудность определяют различную компетенцию органов расследования и суда лишь по кругу дел, отнесенных законом к их ведению.

Процессуальный же порядок производства по уголовным делам во всех звеньях этих органов является единственным и обязательным в отношении всех граждан.

Гласность судебного разбирательства:

1) открытое судебное рассмотрение дела, когда каждому гражданину, достигшему определенного возраста, свободен доступ в зал судебного заседания и он имеет право следить за всем ходом разбирательства дела.

2) широкое освещение всеми средствами информации хода и результатов процесса.

Разбирательство во всех судах открытое, за исключением случаев, когда это противоречит интересам охраны государственной тайны.

Закрытое судебное разбирательство, кроме того, допускается по мотивированному постановлению суда по делам о преступлениях лиц, не достигших 16 лет, по делам о половых преступлениях в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни.

Значение гласного рассмотрения судебных дел чрезвычайно велико.

Гласность является весьма необходимым условием обеспечения воспитательно -предупредительного воздействия судебных процессов.

Гласность создает наилучшие условия установления истины по делу.

При проведении в жизнь этого принципа судебная деятельность становится под контроль общественности, а также способствует привитию гражданам навыков правовой культуры.

Наиболее полное и развернутое претворение в жизнь принципа гласности будет иметь место тогда, когда судебные процессы будут шире и полнее освещаться в печати, о чем настаивает Президент РК.

Исключение из принципа гласности, установленные законом, диктуются соображениями государственной безопасности и нравственного воспитания.

Интересы охраны государственной тайны в данном случае следует понимать более широко, а не только применительно к перечню сведений, составляющих таковую. Это учитывается судебной практикой.

В закрытом заседании суда могут слушаться дела о любых преступлениях, если хотя бы одному из подсудимых не исполнилось 16 лет.

В присутствии посторонних лиц допрос таких подсудимых имеет определенные трудности связанные с возрастом и задачами воспитания подрастающего поколения.

Принцип национального языка судопроизводства (ст.7 Конст.РК)

Согласно этого принципа судопроизводство ведется на государственном языке. РК или языке большинства населения данной местности.

Это необходимо для обеспечения интересов обвиняемого, истца, ответчика, а также участников процесса. Это необходимо для того, чтобы действия суда были понятны всем присутствующим в зале лицам. Только в этом случае суд не только правильно и справедливо решит конкретное дело, и выполнит возложенную на него воспитательную функцию.

Принцип национального языка судопроизводства применяется на всех процессах без каких-либо ограничений.

Лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечивается право:

- а) делать заявления, давать показания в суде, заявлять ходатайства на родном языке;
- б) пользоваться услугами переводчика.

Не владеющими языком лица, признаются в том случае, если они не понимают или плохо понимают обычную разговорную речь на

языке судопроизводства и не имеющие свободно изъясняться на данном языке.

Переводчиком в уголовном процессе может быть только лицо, свободно владеющее языком судопроизводства и не заинтересованное в исходе дела. Основания и порядок отвода переводчика установлены соответственно.

Принцип национального языка судопроизводства имеет огромное значение для выполнения воспитательных задач, так как при отсутствии ведения судопроизводства на местном языке оно не могло бы оказать необходимого воспитательного воздействия, фактически было бы лишено гласности.

Принцип обеспечения обвиняемому права на защиту п.2 ст.13 Конст.

Обеспечение обвиняемому права на защиту является одним из необходимых условий успешного осуществления задач уголовного судопроизводства.

Право обвиняемого на защиту закон связывает с обязанностью органов государства обеспечить ему право защищаться законными средствами и способами от предъявленного обвинения, обеспечить охрану его личных и имущественных прав, принять все предусмотренные законом меры для выявления обстоятельств, оправдывающих обвиняемого, или смягчающих его вину.

Расширение прав обвиняемого на защиту в уголовном процессе нельзя рассматривать как некоторую льготу для лиц, совершивших преступление:

1) обеспечение такого права служит важной гарантией для граждан, от необоснованного или ошибочного привлечения к уголовной ответственности;

2) обеспечение обвиняемого права на защиту является одним из необходимых условий установления истины по делу;

3) реализация права подозреваемого (обвиняемого) на защиту является одним из условий всестороннего, полного и объективного расследования и разрешения уголовного дела по существу и достижении сформулированных в ст.3 УПК задач уголовного судопроизводства.

Основные обязанности следователя, прокурора и суда по обеспечению права обвиняемого, с момента задержания, на защиту заключаются в разъяснении этого права и созданию условий для реализации этого права.

В целях обеспечения обвиняемому права на защиту уголовно-процессуальный закон предусматривает участие профессионального защитника в уголовном судопроизводстве.

В качестве защитника допускаются адвокаты, представители профессиональных союзов и др. общественных организаций, близкие родственники и законные представители подозреваемого, обвиняемого и подсудимого.

Заведующий юридической консультацией или президиум коллегии обязаны выделить адвоката для осуществления защиты подозреваемого, обвиняемого или подсудимого. Заведующий юридической консультацией или президиум коллегии адвокатов, а также орган дознания предварительного следствия, прокурор, суд в порядке, предусмотренном УПК, и др. законами, вправе освободить подозреваемого, обвиняемого или подсудимого полностью или частично от оплаты юридической помощи.

Если обвиняемый содержится под стражей, то ему представляется право иметь свидания с защитником наедине - без ограничений числа свиданий и их продолжительностью во всех стадиях уголовного судопроизводства.

Таким образом, конституционное право обвиняемого на защиту, это не только право пользоваться услугами защитника, а совокупность многих прав, представленных законом обвиняемому.

Презумпция невиновности (п.6 ст.77 Конст. РК)

"Декларация прав и свобод человека" в ст.15 предусматривает: "

"Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут наказанию, иначе как по приговору суда и в соответствии с законом".

Латинское слово "презумпция" означает "предположение". Применительно к уголовному процессу презумпция невиновности означает, что обвиняемый, подсудимый считается невиновным до тех пор, пока его вина не будет установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Никакие другие органы и должностные лица не вправе признать гражданина виновным в совершении преступления.

Презумпция невиновности - важный демократический принцип правосудия, обязывающие органы следствия и суд быть беспристрастными, избегать обвинительного уклона при расследовании дела.

Этот принцип обязывает суд всесторонне и тщательно исследовать все материалы, как уличающие, так и оправдывающие подсудимого, и вынести законный и обоснованный приговор.

Принцип презумпции невиновности означает, что всякое сомнение по уголовному делу, толкуется в пользу обвиняемого, обвинительный приговор не может быть основан на предположениях, обязанность доказывания лежит на обвинителе, обвиняемый не должен доказывать свою невиновность.

Презумпция невиновности направлена против односторонности и предвзятости при расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел, требует активной деятельности органов, осуществляющих уголовное судопроизводство по изобличению лица, совершившего преступление, является гарантией против необоснованного привлечения лица, в качестве обвиняемого, предания суду и осуждения.

Всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела ст. 15 УПК

Сущность данного принципа заключается в обязанности суда, прокурора, следователя и лица, производящего дознание, принимать все предусмотренные законом меры для раскрытия преступления на основе полноты, объективности исследования обстоятельств дела.

Всесторонность - предполагает выяснение всех обстоятельств дела, как уличающих, так и оправдывающих обвиняемого, а также смягчающих и отягчающих его ответственность. Проверка всех версий.

Полнота - необходимость выяснения всех обстоятельств, входящих в предмет доказывания.

Объективность - суд, прокурор, следователь и лицо производящее дознание, в ходе собирания проверки и оценки доказательств должны проявить беспристрастность не допускать предвзятости, предубеждения.

Этот принцип обеспечивает законность и обоснованность всех следственных и судебных актов, гарантирует правильное осуществление правосудия. Он важен во всех стадиях уголовного процесса, т.к. направлен на установление объективной истины по уголовному делу.

Равенство прав участников судебного разбирательства (ст.14 Конституции РК)

Этот принцип в уголовном процессе выражается в том, что, подсудимый, защитник, потерпевший, гражданский истец и ответчик, их представители в судебном разбирательстве пользуются равными правами по представлению доказательств и заявлений, ходатайств.

Равенство прав участников судебного разбирательства не исключает, а предполагает различие обязанностей каждого из них, вытекающих из соответствующей процессуальной позиции в процессе. Так, прокурор обязан своевременно принимать предусмотренные законом меры к устранению всяких нарушений закона, от кого бы эти нарушения не исходили. Он обязан отказаться от обвинения в случаях, когда данные судебного разбирательства не подтверждают предъявленного обвинения.

Защитник обязан выяснить обстоятельства, оправдывающие или смягчающие ответственность подсудимого и оказывать последнему юридическую помощь.

Он вправе отказаться от принятой на себя защиты подсудимого.

В судебном разбирательстве защитник участвует наряду с подсудимым.

Что же касается потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, то в процессе могут участвовать либо они, либо их представители.

Представитель заменяет участника процесса, но его участие не исключает допроса на суде потерпевшего, гражданского истца или ответчика.

В стадии судебного разбирательства могут принимать участие свидетели и эксперт, их показания являются источником доказательств по уголовному делу, а переводчик и секретарь судебного заседания, выполняя свои обязанности по производству перевода и фиксации хода процесса, создают необходимые условия для правильного проведения процесса и для проверки дела в вышестоящих судебных инстанциях. Поэтому они, как участники судебного разбирательства, не имеющие самостоятельной позиции, наделены более ограниченными правами и несут обязанности, соответствующий положению каждого из них.

Оценка доказательств по внутреннему убеждению судей, прокурора, следователя и лица, производящего дознание

Оценкой доказательств в уголовном процессе занимаются суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание, в результате чего указанные органы устанавливают их достоверность или недостоверность, определяют силу и значение каждого доказательства и всей совокупности и в связи с этим делают вывод о доказанности обстоятельств, имеющих значение для дела и охватываемых предметом доказывания (ст.45 УПК).

Орган дознания, следователь, прокурор, суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению.

Оценка доказательства по внутреннему убеждению, как принцип уголовного процесса, включает в качестве основных компонентов правило о том, что никакие доказательства не имеют заранее установленной силы.

Очевидно, что оценка доказательств по внутреннему убеждению обеспечивает действие конституционного принципа независимости судей и подчинение их только закону и является одним из условий самостоятельности следователя, лица, производящего дознание, при принятии им решений в пределах прав, предоставленных законом.

Существуют определенные правила оценки доказательств:

Оценка всех доказательств в их совокупности предшествует оценке каждого из имеющихся по делу доказательств.

Сначала устанавливается достоверность каждого из доказательств, после чего - наличие каждого обстоятельства, установленного доказательством, а затем следует всестороннее, полное и объективное рассмотрение всех обстоятельств в их совокупности и делается вывод об их соответствии действительности.

Оценка доказательств является сложным процессом и поэтому не исключено, что орган, в производстве которого находится дело, уже рассматривая все обстоятельства дел в их совокупности, возвращается к оценке отдельного обстоятельства или доказательства.

Внутренне убеждение не является чем-то безотчетным и не поддается проверке. Оно должно быть результатом всестороннего, полного и объективного рассмотрения всех обстоятельств дела в их совокупности и опирается на несомненные установленные факты.

Никакие доказательства не имеют заранее установленной силы, а это значит, что ни одному доказательству не должно отдаваться

преимущество перед другими, что доказательства нельзя заранее делить на "лучшие" и "худшие" в зависимости от того вида источника, к которому они принадлежат.

Неправильным и противоречивым законом является не критическое отношение к тому или иному доказательству при его оценке, признание прямых доказательств более ценными по сравнению с косвенными, первоначальных по сравнению с производными.

Оценка доказательств должна быть конкретной и в ее результате орган оценивающий доказательства, не вызывающему сомнений достоверному выводу, основанному на конкретных обстоятельствах дела. Вывод о виновности не может быть основан на предположениях или на одной из возможных по делу версий.

Непосредственность, устность, непрерывность судебного разбирательства

Суть данного принципа заключается в том, что суд первой инстанции при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по делу и по возможности из первоисточника. Суд обязан принимать все к тому, чтобы на судебном заседании преобладали бы преимущественно первоначальные, а не производные доказательства.

Непосредственное восприятие доказательств означает, что суд сам допрашивает свидетелей очевидцев, потерпевших, подсудимых, осматривает вещественные доказательства, место происшествия, заслушивает заключения экспертов и в необходимых случаях производит допрос экспертов, ознакомливается с подлинными документами, оглашаемых в суде. Все доказательства по делу должны восприниматься судом в их совокупности. Лишь в исключительных случаях, когда обеспечение первоначальных доказательств является невозможным, суд может ограничиться допросом свидетелей, узнавших о фактах, имеющих значение для дела, из рассказа очевидца или потерпевшего; после ознакомления с протоколом осмотра места происшествия или вещественного доказательства, или с копией документа, оглашенного в суде.

Никакие исключения из принципа непосредственности в суде первой инстанции не допускается. Так, например, суд не вправе в целях получения доказательств прибегнуть к отдельному поручению.

Устность заключается в общении между судом и всеми др. участниками судебного процесса в устной форме. Устно ведутся все

судебные заседания: проводятся допросы, вызываются мнения и ходатайства участников процесса, излагаются решения, принимаемые судом в ходе судебного разбирательства, в случаях необходимости оглашаются показания, данные в стадии предварительного расследования, протоколы следственных действий, документы и др. материалы. Устность в значительной мере способствует свежести восприятия судом доказательств по делу и быстроте процесса.

Обязательными условиями обеспечения непосредственности в суде первой инстанции является неизменяемость суда (его состава) и непрерывность судебного заседания.

Под непрерывностью понимается такое процессуальное правило, при котором недопустимо, чтобы в перерывах судебного заседания этим же составом суда рассматривались иные уголовные дела или чтобы после окончания слушателя одного дела рассматривалось другое дело.

В противном случае не обеспечивается целостное восприятие доказательств в их совокупности: на доказательства по делу по другому делу, рассмотренному в перерыве.

3 Участники уголовного процесса

3.1 Понятие участников (субъектов) уголовного процесса и их классификация

Расследование преступлений это многосложный процесс. При его осуществлении, в сферу уголовно-процессуальных отношений вовлекая широкий круг участников уголовного процесса. Все они имеют права и обязанности и весьма разные, в зависимости от выполняемых функций. Но, задача у них одна - обеспечение полноты объективности и всесторонности расследования преступлений, а также соблюдение прав и законных интересов личности при производстве дознания и предварительного следствия и установлении истины по уголовному делу. Соблюдение прав и законных интересов зависит от степени разработанности правового статуса участников уголовного процесса, по которой можно судить об общем уровне защиты обществом прав и свобод граждан.

Деятельность компетентных органов по раскрытию и расследованию преступлений связана с вовлечением в сферу уголовного процесса широкого круга лиц, без участия которых немислима сама уголовно-процессуальная деятельность.

В уголовно-процессуальном законодательстве эти лица получили название участников уголовного процесса. В юридической

литературе можно встретить другое название "субъекты". В науке уголовного процесса нет единой точки зрения по данной проблеме.

Однако есть основание полагать, что деление на субъектов и участников процесса носит несколько искусственный характер, так как любой участник правонарушений всегда носитель совокупности прав и обязанностей. Различие же заключается в характере и направленности этих прав и обязанностей. На целесообразность использования термина "субъект" указывает структура УПК, где лица, вовлеченные в уголовный процесс, обозначены одним понятием "участник процесса".

Под **участниками уголовного процесса** понимаются физические и юридические лица, которые привлекаются или допускаются государственными органами для активного участия в расследовании и рассмотрении уголовных дел с целью защиты своих или представляемых ими прав и законных интересов и наделяются широкими процессуальными правами, должностные лица и государственные органы, уполномоченные отправлять уголовное судопроизводство, а также лица и органы исполняющие вспомогательные функции.

Нет среди юристов, представителей различных школ единой точки зрения на классификацию участников процесса.

Тем не менее в последнее время в литературе прослеживается устойчивая тенденция к рассмотрению проблемы классификации участников процесса через призму выполняемыми ими процессуальных функций.

В качестве аргументов в пользу данной позиции к пониманию сущности участников уголовного судопроизводства выступают следующие:

а) функция, как и вся уголовно-процессуальная деятельность, реализуется в правоотношениях;

б) осуществление функций происходит путем реализации правомочий и обязанностей каждым участником уголовно-процессуальной деятельности;

в) каждый участник уголовно-процессуальных отношений обладает только ему присущими правами и обязанностями;

г) характер правоотношений определяется исходя из правового статуса лица (отношения следователя и прокурора отличаются от отношений следователя и подозреваемого, следователя и свидетеля);

д) каждый участник правоотношений выполняет одну роль (свидетель не может быть судьей, судья не может быть экспертом и т.д.).

Таким образом, в разряде рассмотренных функций и лиц, их осуществляющих, позволяет предложить следующую классификацию участников уголовного процесса:

1) государственные органы и лица, участвующие в уголовном процессе:

- суд;
- судья;

2) государственные органы и должностные лица, осуществляющие функции уголовного преследования:

- прокурор;
- начальник следственного отдела;
- следователь;
- орган дознания;
- начальник органа дознания;
- дознаватель;

3) участником процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы:

- подозреваемый;
- обвиняемый;
- защитник;
- потерпевший;
- частный обвинитель;
- гражданский истец, гражданский ответчик;
- законные представители несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого);

- представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя;

- представители гражданского ответчика;

4) иные лица, участвующие в уголовном процессе.

- свидетель;
- эксперт;
- специалист;
- переводчик;
- понятой;
- секретарь судебного заседания;
- судебный пристав.

Среди названных групп участников уголовного процесса главенствующее место в борьбе с преступностью занимает первые две группы участников процесса, которые в своей повседневной деятельности вступают в различные правоотношения с другими субъектами уголовного процесса. Потому, что в соответствии с

принципом публичности на них лежит обязанность в пределах своей компетенции возбудить уголовное дело в каждом случае обнаружения признаков преступления, принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления и к их наказанию.

Таким образом:

1) участники уголовного процесса - это физические и юридические лица участвующие в производстве по уголовному делу, защищающие или представляющие интересы свои или других лиц;

2) в зависимости от выполняемых функций и объема прав и обязанностей участников процесса можно классифицировать на группы.

3.2 Государственные органы и должностные лица, участвующие в уголовном процессе, осуществляющие уголовной судопроизводство, а так же защищающие свои или представляемые права и интересы

Суд - как орган осуществляющий правосудие по уголовным делам

Статья 36 УПК гласит, что в целях выполнения задач уголовного судопроизводства на суд, прокурора, следователя, начальника следственного отделения, орган дознания; начальника органа дознания, дознавателя в пределах своей компетенции в каждом случае обнаружения признаков преступления принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, изобличению лиц, виновных в совершении преступления, их наказанию, равно как принять меры к реабилитации невиновных.

Необходимо рассмотреть правовое положение каждого из выше перечисленных участников

Суд

Суд, как орган государственной власти, осуществляющий правосудие, - является главным субъектом процессуальной деятельности.

В понятие суда законодатель включает состав суда (судья и коллегия судей в процессе наделены равными правами по исследованию обстоятельств). В содержание функции суда входит:

а) создание необходимых условий по разрешению дела по существу;

б) установление фактической стороны дела (объективной истины);

в) определение юридической квалификации деяния, меры пресечения и наказания, если лицом совершено преступление;

г) оправдание подсудимого, если в рассматриваемом деянии нет признаков преступления или не установлена невиновность подсудимого;

д) прекращение дела производством при наличии к тому законных оснований.

Законность, независимость, компетентность и беспристрастность состава суда обеспечивается соблюдением правил установленных законом:

а) определение подсудности уголовных дел;

б) формирование состава суда для рассмотрения конкретных уголовных дел;

в) отвод судей;

г) отделение функции разрешения дела от функции обвинения и защиты.

Суду предоставлено исключительное право осуществлять правосудие, т.е. от имени государства разрешать уголовные дела и принимать к лицам совершившим преступление меры уголовной ответственности.

Никакой иной орган, должностное или иное лицо не вправе брать на себя функции судебной власти.(п.1 ст. 75 Конст. РК).

Создание и укрепление чрезвычайных специальных судов и должностей судей не допускается. (п.2 ст.2 Указа "О судах и статусе судей РК")

Закон допускает две формы рассмотрения уголовных дел:

1) единолично судьей;

2) коллегией судей, состоящих из трех судей, включая председательствующего.

Деятельность суда как участника уголовного процесса проявляется в следующем:

а) суд рассматривает и разрешает уголовное дело, принимая нормы

уголовного и уголовно-процессуального права;

б) получая уголовное дело от органов предварительного расследования,

суд руководствуется предписаниями процессуального закона о порядке сношения с прокурором, следователем, органов дознания, дознавателем;

в) проверка доказательств совершенного деяния, суд вступает в уголовно-процессуальные отношения с потерпевшим, свидетелем,

экспертом, специалистом, защитником и другими участниками процесса;

г) постановляя обвинительный приговор суд реализует уголовно-процессуальные отношения с администрацией мест, исполняющих наказание.

Для понимания важности места суда в системе органов осуществляющих уголовный процесс, необходимо учитывать содержание полномочий, которыми наделяется исключительно суд и их реализация.

Например приговор суда вынесенный им по первой инстанции в течение 10 суток может быть обжалован или опротестован, что отрывает новые судебные перспективы.

Обнаружение судом в ходе рассмотрения дела обстоятельств, влекущих административную ответственность дает ему право одновременно с приговором вынести решение о наложении административного взыскания (ч. 4 ст. 59 УПК).

Своеобразие правового положения суда в процессе определяется, помимо прочего, целью судопроизводства, заключающейся в достижении истины. Выполнение судом отведенных ему функций обеспечивается системой процессуальных гарантий, закрепленных в УПК (ст.ст. 89, 90, ст. 388)

Прокурор

Это участник второй группы осуществляющий функции уголовного преследования.

Место и значение прокурора как участника уголовно-процессуальной деятельности определяется соответствующими положениями Конституции, действующим УПК и Указом Президента Республики Казахстан (имеющим силу Закона) "О прокуратуре Республики Казахстан". Прокурор и прокуратура как таковая непосредственно не применяет наказаний к правонарушителям, но использует всю силу своей власти для восстановления нарушенной законности и привлечения виновных установленной ответственности.

Согласно ст. 83 Конституции РК на прокуратуру возлагается надзор за точным и единообразным исполнением законов на территории Республики Казахстан. Функция надзора обозначенная в Конституции конкретизирована в Указе Президента Республики Казахстан (имеющем силу Закона) "О прокуратуре РК", который в содержание надзорной функции включает:

- 1) надзор за оперативно-розыскной деятельностью (ст. 34-36);

- 2) надзор за законностью следствия и дознания (ст. 37-39);
- 3) надзор за законностью исполнительного производства (исполнение законов в местах содержания задержанных и предварительного заключения при исполнении наказаний и иных мер принудительного характера, назначенных судом.

Помимо надзорных функций органы прокуратуры осуществляют уголовное преследование, участвуют в судебном разбирательстве дел, поддерживают государственное обвинение.

Прокурор - это должностное лицо, осуществляющее в пределах своей компетенции надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания, следствия и судебных решений, а также уголовное преследование на всех стадиях уголовного процесса, что свидетельствует об особенностях процессуального положения прокурора.

Полномочия прокурора меняются в зависимости от стадии процесса и занимаемой им позиции в пределах конкретно реализуемой им функции.

В стадии возбуждения уголовного дела:

а) прокурор осуществляет надзор за своевременностью принятия решений по сообщению о любом совершенном преступлении, а также за законностью и обоснованностью возбуждения (отказа в возбуждении) уголовного дела;

б) при производстве в стадии предварительного расследования прокурор, осуществляет надзор за законностью расследования, направляет деятельность органов дознания и следствия, разрешает все жалобы на их действия, непосредственно устраняет нарушения законности, обеспечивая (тем самым процессуальное руководство дознанием и следствием).

По окончании дознания и предварительного следствия прокурор своей реализацией выражает согласие с обвинительного заключения и придает обвиняемого суду .

в) в стадии главного судебного разбирательства прокурор участвует в исследовании доказательств, дает заключения по возникающим вопросам, поддерживает государственное обвинение, представляет суду свои соображения о применении уголовного закона и меры наказания.

Осуществляя надзор за законностью актов, выносимых судом в этой стадии, прокурор обязан внести протест на каждый незаконный приговор, определение суда или постановление судьи;

г) в стадиях кассационного или надзорного производства прокурор участвует в заседании суда и дает заключение по вопросу о законности и обоснованности обжалованного или опротестованного решения суда;

д) прокурор осуществляет надзор за своевременностью и законностью исполнения приговора определения или постановления суда. Все вопросы связанные с исполнением приговора разрешаются судом с участием прокурора, который дает свое заключение.

Таким образом сущность статуса прокурора в уголовном процессе определяется совокупностью его прав и обязанностей.

Следователь

Правовой основой деятельности этого участника уголовного процесса является ч. 1 ст. 64 УПК.

Деятельность следователя детально регламентирована законом, носит государственный характер и направлена на выполнение уголовно-процессуальных функций. В качестве последних выступают:

1) рассмотрение заявлений и сообщений о преступлениях (ст.183, 184 УПК);

2) исследование обстоятельств дела (ст.24, 124 УПК);

3) привлечение лица в качестве обвиняемого;

4) ограждение лица невиновного от необоснованного обвинения в совершении преступления (ст. 24, 210 УПК);

5)обеспечение возмещения материального ущерба, причиненного преступлением и неисполнение приговора в части конфискации имущества (ст. 162-171 УПК);

6) пресечение преступлений и принятых мер к устранению обстоятельств, способствующих совершению преступления (ст. 8, 36, 204 УПК);

7) розыск обвиняемых место нахождения которых неизвестно (ст.287 УПК);

8) разрешение уголовных дел при наличии законных оснований и их прекращению на досудебных стадиях (ст. 269 УПК).

Необходимо иметь, что перечисленные функции взаимосвязаны. Результаты выполнения предыдущих функций отражаются на характере реализации последующих функций.

Деятельность следователя строится на глубокой принципиальной основе, в основном совпадающей с обще процессуальными принципами. Вместе с тем, в системе принципов деятельности следователя имеются свои особенности.

Рассмотрим содержание лишь некоторых принципов деятельности следователя:

1) принцип процессуальной самостоятельности и ответственности следователя. Сущность данного принципа заключается в том, что:

а) все решения о направлении следствия и производства следственных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкций суда ;

б) следователь несет полную ответственность за законность и своевременность принятых решений о производстве следственных действий;

в) следователь оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности.

Самостоятельность следователя не носит абсолютного характера (например: указание начальника следственного отделения или прокурора данные ими в соответствии с законом, обязательны для следователя).

Принцип обеспечения безопасности участников процесса и иных лиц.

В содержание данного принципа входят:

а) при наличии достаточных данных принятие мер, обеспечивающих безопасность потерпевшего, свидетеля или других участвующих в деле лиц, а также членов их семей или близких родственников;

б) установление лиц, виновных в создании угрозы для жизни здоровья, чести, достоинства и сохранности имущества участников процесса, привлечение их к предусмотренной законом ответственности.

Принцип имеет под собой правовую основу. В частности, ст.91-101 УПК регламентирует обязанность следователя принимать меры к обеспечению безопасности участников процесса и иных лиц. Кроме того, данный принцип обеспечивается нормами материального права (уголовного, административного).

Что касается остальных принципов, то их содержание совпадает с сущностью уголовно-процессуальных принципов, изученных нами по теме N 2.

Начальник следственного отделения

Под данным термином понимают начальников следственных управлений, отделов, отделений органов внутренних дел.

Начальник следственного отдела поручает производство следствия следователю, осуществляет контроль за своевременностью действий следователей по находящимся в их производстве уголовным делам, за соблюдением следователями сроков предварительного следствия и содержания под стражей, за исполнением указаний прокурора, поручений других следователей в случаях установленных УПК; дает указания по делам: изучает производство предварительного следствия нескольких следователям; в предусмотренных законом случаях охраняет следователя от производства по делу; в пределах своей компетенции изымает уголовное дело из одного следственного подразделения подчиненного ему органа, осуществляющего предварительное следствие; направляет оконченные уголовные дела прокурору. Начальник следственного отдела вправе возбуждать уголовные дела, принимать уголовные дела к своему производству и лично производить предварительное следствие, пользуясь при этом полномочиями следователя.

Указания начальника следственного отдела не могут ограничивать самостоятельность следователя. Но они обязательны для следователя и даются в письменной форме. Указания начальника следственного отдела могут быть обжалованы прокурору. Обжалование следователем действий начальника следственного отдела прокурору не приостанавливает их исполнения, направлении дела прокурору для предания обвиняемого суду или о прекращении уголовного дела.

Орган дознания

В соответствии с п.14 ст.7 УПК орган дознания относится к органам уголовного преследования. Законодатель установил исчерпывающий перечень органов дознания (ч.2 ст.65 УПК), в который входят:

- 1) органы внутренних дел;
- 2) органы национальной безопасности;
- 3) органы юстиции;
- 4) органы налоговой полиции;
- 5) таможенные органы;
- 6) органы военной полиции;

- 7) командиры пограничных частей;
- 8) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов;
- 9) руководители дипломатических представительств, консульских учреждений и полномочных представительств Республики Казахстан;
- 10) органы государственной противопожарной службы;
- 11) капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании, руководители геолого-разведывательных партий, других государственных организаций и их подразделений, удаленных от органов дознания, названных в пунктах 1-10 - в период отсутствия транспортного сообщения.

В системе органов дознания органы внутренних дел являются основным, выполняющим наибольшим объем досудебного производства, которое складывается из собственного дознания и оперативно-розыскной деятельности.

Необходимо помнить, что начальники вышеназванных органов дознания, являясь руководителями органа, осуществляют процессуальное руководство деятельностью по дознанию.

Различия в процессуальном положении лица, уполномоченного производить дознание, в связи с этим, и начальника органы дознания определяются тем, что полномочия последнего складываются из совокупности полномочий дознавателя и органа дознания.

Задачами органа дознания являются:

- а) укрепление законности и правопорядка, защита конституционных прав личности, гражданина, предупреждение и борьба с преступностью;
- б) быстрое и полное раскрытие преступлений;
- в) установление лиц, совершивших преступление, и их изобличение;
- г) обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый совершивший преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и наказанию;
- д) установление характера и размера ущерба, причиненного преступлением, и принятие мер для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации имущества.

Виды дознания:

УПК РК предусматривает 2 вида дознания:

- 1) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно (ст. 285 УПК).

По этим делам материалы дознания являются основанием для рассмотрения дела в суде. Это означает, что в органе дознания по сути производится предварительное следствие за некоторыми исключениями в части объема прав отдельных участников процесса и сроков производства дознания;

2) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно. (ст. 200 УПК).

По этому виду дознания, деятельность органов дознания ограничивается тем, что возбуждает уголовное дело, осуществляет неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления, затем немедленно передает дело через прокурора следователю. Дальнейшая деятельность органа дознания по данному делу реализуется в форме выполнения поручений следователя.

В необходимых случаях на органы дознания возлагается обязанность принимать необходимые оперативно-розыскные меры в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших. В ходе принятия таких мер орган дознания получает оперативно-розыскную информацию, которая после того как будет преобразована в уголовно-процессуальную может иметь доказательственное значение по уголовным делам. В противном случае подобная информация может носить только вспомогательный организующий характер.

Дознаватель

Как указывается в ст.67 УПК, дознаватель - должностное лицо, уполномоченное осуществлять досудебное производство по уголовному делу в пределах своей компетенции. В соответствии с п.14 ст.7 УПК дознаватель - это орган уголовного преследования.

Процессуальные права дознавателя:

а) с разрешения начальника принимать решение о начале уголовного преследования и проведении следственных действий, за исключением случаев, когда для проведения следственных действий необходима санкция или решения суда;

б) по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно по поручению начальника органа дознания возбуждать уголовное дело в случаях, не терпящих отлагательства;

в) проводить неотложные следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия;

г) вызывать в орган дознания любых лиц для их допроса в качестве следователей и потерпевших по расследуемому делу, а также для привлечения их в качестве специалистов либо экспертов;

д) требовать от учреждений, предприятий, организаций, должностных лиц и граждан предъявления предметов и документов, необходимых для установления обстоятельств по делу;

е) признавать соответствующих лиц потерпевшими, гражданскими истцами, их представителями и представителям гражданского ответчика, привлекать лицо в качестве гражданского ответчика;

ж) применять в отношении (подозреваемого) обвиняемого меры пресечения;

и) объединять и выделять в отдельное производство уголовные дела;

к) приобщать к делу вещественные доказательства;

л) предъявлять обвинение и допрашивать лицо в качестве обвиняемого по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно;

м) заканчивать дело составлением обвинительного заключения либо прекращением или приостановлением производства по делу по которому предварительное следствие не обязательно.

Обязанности дознавателя:

а) разъяснять участвующим в деле лицам их прав и обеспечение возможности осуществления этих прав;

б) принятие мер к обеспечению безопасности участников процесса иных лиц;

в) обеспечение неразглашения данных дознания и предварительного следствия;

г) применение мер к возмещению ущерба, причиненного лицу незаконными действиями;

д) обеспечение гражданского иска;

е) обеспечение конфискации имущества;

ж) удовлетворение ходатайств об исследовании обстоятельств дела.

Отдельные обязанности устанавливаются иными законами и отражают специфику основной деятельности органа дознания. Например, п.10 ст.10 Указа об органах внутренних дел обязывает дознавателя принимать участие в проведении оперативного поиска, операции по задержанию лиц, совершивших преступление, заградительных мероприятий, а также оказывать содействие в

проведении иных ОРМ. Подобного рода предписания службы конкретизации и взаимному обогащению отраслевого права.

Отличие полномочий дознавателя от полномочий следователя:

а) дознаватель не наделен правом не соглашаться с указаниями прокурора, он обязан выполнить их все без исключения;

б) компетенция органа дознания разграничивается в зависимости от обязательности или необязательности производства предварительного следствия, в соответствии с этим различается и компетенция дознавателя;

в) следователь поднадзорен прокурору и ведет следствия под его руководством, а лицо, ведущее дознание, также поднадзорное прокурору, непосредственно подчиняется начальнику органа дознания;

г) органы дознания обязаны выполнять требования следователя по делам о преступлениях, совершенных на общей территории деятельности данного следователя и органа дознания; органы же дознания другого района обязаны выполнять отдельные поручения следователя; дознаватель не вправе давать поручения следователю;

д) в следственно-оперативной группе, состоящей из работников следствия и дознания. организационное и процессуальное руководство принадлежит следователю.

3.2 Государственные органы и должностные лица, участвующие в уголовном процессе, осуществляющие уголовное судопроизводство, а так же защищающие свои или представляемые права и интересы

Подозреваемый

В соответствии с ч.1 ст.68 УПК подозреваемый - это лицо:

- 1) в отношении которого возбуждено дело;
- 2) задержанное по подозрению в совершении преступления;
- 3) лицо, к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения.

Таким образом, подозреваемый - это участник уголовного процесса правовое положение которого определяется в результате применения к нему мер процессуального принуждения либо в результате возбуждения в его отношении уголовного дела в связи с подозрением в совершении преступления.

Уголовно-процессуальный закон, закрепляет возможность подозреваемому защищать свои права и интересы. Процессуальные формы защиты интересов подозреваемого достаточно разнообразны.

При осуществлении задержания подозреваемого или применение ему меры пресечения до предъявления обвинения он должен быть обеспечен защитником с правом на свидание с ним наедине и конфиденциально до проведения первого допроса подозреваемый вправе сообщить возможным для этого способом (по телефону, по иным известным каналам связи) о своем задержании и месте содержания по месту жительства или работы.

Положение подозреваемого усиливается требованием закона о соблюдении предельных сроков задержания - семидесяти двух часов. В случае применения к подозреваемому меры пресечения в положении подозреваемого лицо не может находиться свыше десяти суток. Истечение указанных сроков требует применения одной из следующих мер:

- освободить подозреваемого из под стражи;
- отменить избранную меру пресечения;
- привлечь лицо в качестве обвиняемого.

В законе достаточно широко представлены права подозреваемого.

Права подозреваемого (ч.7 ст.68 УПК)

он вправе:

а) знать в чем он подозревается. Это означает, что орган уголовного преследования обязан разъяснить существо подозрения (статья, часть УК, по которой квалифицируется деяние), совершение такого разъяснение позволяет подозреваемому предпринять предусмотренные законом меры для представления доказательств своей невиновности;

б) давать объяснения и показания по повод имеющегося против него подозрения, отказаться от дачи объяснений и показаний. На ранних этапах уголовного преследования создаются условия для скорейшего устранения возможных ошибок, связанных с формированием подозрения путем дачи подозреваемым тех объяснений, которое он сочтет необходимыми;

в) представлять доказательства. Эти доказательства призваны обеспечить преследуемые подозреваемым интересы и соблюдение предоставленных прав. В период нахождения лица в качестве подозреваемого органу уголовного преследования дается

возможность проверки и оценки представленных подозреваемым доказательств в совокупности с данными собранными в ходе досудебной деятельности;

г) заявлять ходатайства и отводы. Любые ходатайства подлежат рассмотрению. Отказ в удовлетворении ходатайства должен быть мотивированным. Отсутствие мотивации для отказа требует удовлетворения ходатайства подозреваемого. При этом предполагается, что посредством ходатайств подозреваемый не только истребует установленные для него законом права, но и обеспечивает защиту своих интересов. Право заявить отвод при наличии к тому оснований способствует объективизации уголовного процесса, исключению предвзятости, незаконной заинтересованности в исходе дела со стороны органов уголовного преследования;

д) давать показания на родном языке или языке, которым владеет. Реализация этого права способствует правильному пониманию подозреваемым своего процессуального положения в уголовном деле, грамотному построению своей защиты, избранию наиболее благоприятной для него линии поведения, адекватному восприятию существа подозрения;

е) пользоваться бесплатной помощью переводчика;

ж) знакомиться с протоколами следственных действий произведенных с его участием, и подавать замечания на протоколы.

Данное право позволяет подозреваемому своевременно вносить дополнения и изменения в случаях допущения ошибок и неточностей при протоколировании следственного действия, удостоверяться в правильности произведенных в протоколе записей;

и) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или по ходатайству защитника либо законного представителя.

Участие подозреваемого в таких следственных действиях, как осмотр места происшествия, допрос иных участников процесса и иных действиях позволяет своевременно устранить возможные ошибки;

к) приносить жалобы на действия и решения суда, прокурора, следователя и дознавателя;

л) по просьбе подозреваемого быть запрошенным при участии защитника.

Обвиняемый

На основании ч. 1 ст.69 УПК обвиняемым необходимо признать

лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, либо лицо, в отношении которого в суде возбуждено уголовное дело частного обвинителя, а также лицо, в отношении которого составлен и утвержден начальником органа дознания протокол обвинения. Положение обвиняемого во многом совпадает с положением подозреваемого. Основные различия в их правовом статусе связаны с различиями между понятиями "подозрение" и "обвинение".

Права обвиняемого (ст.69 УПК):

- защищать свои права и законные интересы средствами и способами, не противоречащими закону;
- иметь достаточно времени и возможности для подготовки к защите;
- получать от органа уголовного преследования немедленное разъяснение принадлежащих ему прав;
- знать в чем он обвиняется, и получить копию постановления о привлечении его в качестве обвиняемого;
- давать объяснения и показания по предъявленному обвинению;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства;
- знакомиться по окончании дела со всеми материалами следствия;
- иметь защитника, иметь с ним свидания наедине и конфиденциально;
- участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции;
- заявлять отводы;
- приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;
- имеет право на последнее слово в суде;
- задавать вопросы во время очной ставки;
- принимать участие в производстве отдельных следственных действий проводимых по его ходатайству или по ходатайству защитника либо законного представителя;
- уведомляться органом, ведущим уголовный процесс, о принятии процессуальных решениях, затрагивающих его права и интересы, получить копию постановления о применении меры пресечения;
- давать показания и объясняться на родном языке или на языке которым владеет;

- пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- ставить вопросы перед экспертом, знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключении эксперта;
- знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения и в любом объеме;
- возражать против прекращения дела по не реабилитирующим основаниям;
- требовать гласного судебного разбирательства.

Обязанности обвиняемого

Обвиняемый обязан не уклоняться от следствия и суда.

Уклонение от следствия и суда с точки зрения наступления наказания за преступление на мере наказания никак не отражается. Но закон предусматривает уголовно-процессуальные санкции, могущие иметь место до вынесения приговора; Такими санкциями являются:

- 1) избрание меры пресечения;
- 2) изменение более мягкой меры пресечения на более жесткую;
- 3) осуществление приговора;

Кроме того, в обязанность обвиняемого входит соблюдение установочного порядка во время следственных и судебных действий в производстве которых обвиняемый принимает участие. В этой части закон также предусмотрел санкции. В частности, лица, нарушающие порядок в суде, могут быть предупреждены об этом, а затем удалены из зала судебного заседания.

Статья 110. Обжалование, опротестование постановления суда о санкционировании меры пресечения в виде ареста или продлении срока ареста, об отказе в даче санкции на арест или отказе в продлении срока ареста обвиняемого, подозреваемого.

1. Обвиняемый, подозреваемый, их защитник, законный представитель, представитель вправе обжаловать, а прокурор опротестовать постановления суда о санкционировании меры пресечения в виде ареста или продлении срока ареста в даче санкции на арест или отказе в продлении срока ареста в течении трех суток с момента его оглашения в областной или приравненный к нему суд через суд, судья которого вынес постановление. Подача жалобы или принесение протеста не приостанавливает исполнение постановления суда о санкционировании меры пресечения в виде ареста и не влечет освобождение лица из-под стражей, кроме случаев

,предусмотренных частью шестой статьи 154 настоящего Кодекса , По истечении срока, установленного для обжалования ,опротестования постановления суда , дело с Жалобой ,протестом незамедлительно направляется в областной или приравненный к нему суд с извещением об этом обвиняемого подозреваемого , их защитника, законного представителя ,потерпевшего , его законного представителя ,представителя и прокурора.

2. Судья областного или приравненного к нему суда не позднее трех суток с момента поступления уголовного дела в суд ,осуществляет проверку законности и обоснованности постановления суда о санкционировании применения к обвиняемому ,подозреваемому в качестве меры пресечения ареста или срока ареста, об отказе в даче санкции на арест или отказе в продлении срока ареста обвиняемого, подозреваемого.

3. В судебном заседании участвуют прокурор и защитник обвиняемого ,подозреваемого . В заседании также могут участвовать обвиняемый ,подозреваемый ,законный представитель ,неявка которых при своевременном извещении о времени рассмотрения жалобы ,протеста не препятствует их судебному рассмотрению.

4. Заслушав доводы сторон ,рассмотрев материалы уголовного дела , суд выносит одно из следующих мотивированных постановлений:

- 1) об оставлении постановления районного или приравненного к нему суда без изменения ;
- 2) об отмене постановления районного или приравненного к нему суда с отменой санкционированной им меры пресечения в виде ареста :
- 3) об отмене постановления районного или приравненного к нему суда и о санкционировании меры пресечения в виде ареста в отношении обвиняемого ,подозреваемого;
- 4) об отмене постановления районного или приравненного к нему суда и отказе в продлении либо продлении срока ареста обвиняемого.

Копия постановления суда направляется в орган уголовного преследования ,возбудивший ходатайство о санкционировании меры пресечения в виде ареста ,а также прокурору, обвиняемому, подозреваемому ,защитнику , законному представителю и представителю обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего, его законному представителю и представителю администрации места содержания лица под стражей и подлежит немедленному исполнению.

5. В случае оставления жалобы лиц, указанных в части первой настоящей статьи, или протеста прокурора без удовлетворения при каждом новом продлении срока ареста то же лицо или прокурор по тому же делу, по тем же основаниям имеет право на повторное рассмотрение его жалобы, протеста. Повторная жалоба, протест рассматриваются в порядке, предусмотренном настоящей статьей.

6. При рассмотрении судьей жалобы, протеста в порядке, предусмотренном настоящей статьей, ведется протокол.

Защитник (ст.ст. 70-74 УПК)

Участие защитника в уголовном процессе есть одно из выражений конституционного принципа, который достигается возможностью лично обвиняемому защищать свои права или с помощью защитника.

Согласно ст. 70 УПК защитник - лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь.

В УПК (ч.2 ст.70 УПК) указывается что в качестве защитников допускаются адвокаты, супруг (супруга), близкие родственники или законные представители обвиняемого, представители профсоюзов и других общественных объединений по делам членов этих объединений.

УПК Республики Казахстан предусматривает возможность участие иностранных адвокатов в уголовном деле в качестве защитников, если это предусмотрено международным договором Республики Казахстан с соответствующим государством на взаимной основе, в порядке определяемом законодательством.

Защитник допускается к участию в деле с момента предъявления обвинения либо признания лица подозреваемым (ст. 68 УПК)

Закон запрещает защищать интересы двух подозреваемых (обвиняемых), адвокату, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

Адвокат не вправе отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого, когда как последний, вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника, что означает его намерение осуществлять свою защиту самостоятельно. (ст.73 УПК).

Отказ может быть принят, за исключением случаев, когда по уголовному делу обязательно участие защитника.

Обязательное участие защитника

В случаях если:

- 1) об этом ходатайствует подозреваемый или обвиняемый;
- 2) подозреваемый или обвиняемый не достиг совершеннолетия;
- 3) подозреваемый или обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- 4) подозреваемый или обвиняемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;
- 5) либо обвиняется в совершении преступления, за которое в качестве меры наказания может быть назначено лишение свободы на срок свыше десяти лет, пожизненное лишение свободы ;
- 6) к обвиняемому применен арест в качестве меры пресечения или он принудительно направлен на стационарную судебно-психиатрическую экспертизу;
- 7) между интересами подозреваемых или обвиняемых, один из которых имеет защитника, имеются противоречия;
- 8) в производстве по уголовному делу участвует представитель потерпевшего (частного обвинителя) или гражданского истца);
- 9) при рассмотрении дела в суде участвует государственный обвинитель.

Права защитника (ст.74 УПК):

- иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине и конфиденциально, без ограничений их количества и продолжительности;
- собирать и представлять предметы, документы и сведения, необходимые для оказания юридической помощи;
- присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с их участием или по их ходатайству, а также в следственных действиях, проводимых по ходатайству, а также в следственных действиях, проводимых по ходатайству самого защитника;
- заявлять отводы;
- знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны

были предъявляться подозреваемому или обвиняемому, а по окончании дознания или предварительного следствия со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме;

- заявлять ходатайства;
- участвовать в предварительном слушании дела, в судебном разбирательстве в суде любой инстанции, выступать в судебных прениях, участвовать в заседании суда при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам;
- знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на его замечания;
- получать копии процессуальных документов;
- возражать против незаконных действий стороны и лица, ведущего уголовный процесс, требовать внесения этих возражений в процессуальные документы;
- приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и участвовать в их рассмотрении;
- использовать любые другие средства и способы защиты, не противоречащие закону.

Обязанности защитника:

- совершать какие-либо действия против интересов подзащитного и препятствовать осуществлению принадлежащих ему прав;
- вопреки позиции подзащитного признавать его причастность к преступлению и виновность в его совершении, заявлять о примирении подзащитного с потерпевшим;
- признавать гражданский иск;
- отзываться поданными подзащитным жалобы и ходатайства; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с обращением за юридической помощью и ее осуществлением.

Потерпевший (ст. 75 УПК)

Потерпевшим в уголовном процессе признается лицо, в отношении которого есть основания полагать, что ему непосредственно преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред.

Моральным вредом считается причинение человеку нравственных страданий в результате унижения его достоинства, попирания чести доброго имени и т.п. Этот вред может быть причинен такими преступлениями как угроза (ст. 112 УК РК); клевета

(ст. 129 УК РК); оскорбление (ст. 130 УК РК); разглашение врачебной тайны (ст. 144 УК РК). Под физическим вредом следует понимать лишение человека жизни или причинение ущерба его здоровью путем нанесения телесных повреждений или воздействия на организм иным способом (отравление, облучение и т.п.) физический вред сопровождается болью, мучениями, потерей трудоспособности, расстройством органических функций или интеллекта, увечьем, инвалидностью.

Имущественный вред выражается в утрате или уменьшении материальных ценностей, а также лишения или ограничении материальных благ, подлежащих стоимостной оценке.

Потерпевшим может быть признано как юридическое, так и физическое лицо. Орган уголовного преследования должен в этой связи вынести постановление о признании лица потерпевшим.

Права потерпевшего

Он имеет право:

- 1) знать о предъявленном обвиняемому обвинении;
- 2) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 3) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 4) иметь представителя;
- 5) знакомиться с протоколами следственных действий, производимых с его участием, и подавать на них замечания;
- 6) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству либо по ходатайству его представителя;
- 7) знакомиться по окончании расследования со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме;
- 8) получить копии постановлений о возбуждении уголовного дела, о признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении дела, копию обвинительного заключения, а также копии приговора, решения суда апелляционной инстанции;
- 9) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде первой инстанции;
- 10) выступать в судебных прениях;
- 11) поддерживать обвинение, в том числе и в случае отказа государственного обвинителя от обвинения;

12) знакомиться с протоколами судебного заседания и подавать на него замечания;

13) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс;

14) обжаловать приговор и постановления суда;

15) знать о принесенных по делу жалобах и протестах и подавать на них возражения;

16) участвовать в судебном рассмотрении заявленных жалоб, ходатайств и протестов в апелляционной инстанции.

Потерпевший обязан:

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

2) не разглашать сведения об обстоятельствах, известных ему по делу;

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

Частный обвинитель (ст. 76 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.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает в случае если потерпевший несовершеннолетний или недееспособный, частным обвинителем считается его законный представитель, заявивший ходатайство, просьбу или подавший жалобу.

Частный обвинитель пользуется всеми правами и несет все обязанности потерпевшего, а также наделяется правами, предусмотренными частями третьей, четвертой и шестой статьей 393 УПК.

Частный обвинитель пользуется принадлежащими ему правами и исполняет возложенные на него обязанности лично или, если это соответствует характеру прав и обязанностей, через представителя.

Гражданский истец (ст. 77 УПК)

Гражданским истцом признается физическое или юридическое лицо, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что непосредственно преступлением ему причинен имущественный ущерб, предъявившее требования о его возмещении.

Права гражданского истца:

- 1) знать сущность обвинения;
- 2) представлять доказательства;
- 3) давать объяснения по предъявленному иску;
- 4) представлять материалы для приобщения к уголовному делу;
- 5) заявлять ходатайства и отводы;
- 6) давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым владеет;
- 7) пользоваться бесплатной помощью переводчика;
- 8) иметь представителя;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его представителя;
- 11) знакомиться по окончании расследования с материалами дела, относящимися к гражданскому иску, и выписывать из него любые сведения и в любом объеме;
- 12) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к заявленному гражданскому иску;
- 13) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде любой инстанции;
- 14) выступать в судебных прениях;
- 15) знакомиться с протоколами судебного заседания и подавать на него замечания;
- 16) приносить жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;
- 17) обжаловать приговор и постановление суда в части, касающегося гражданского иска и подавать на них возражения;
- 18) участвовать в судебном расследовании заявленных жалоб и протестов;
- 19) в случаях предусмотренных ст. 75 УПК, получать компенсацию ущерба, причиненного преступлением, за счет государства.

Гражданский истец обязан (ч.8 ст.75 УПК):

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

Гражданский ответчик (ст. 78 УПК)

Гражданским ответчиком признается физическое или юридическое лицо, которое в силу закона в связи с предъявленным в ходе производства по уголовному делу иском несет имущественную ответственность за вред, причиненный преступлением, либо запрещенным УК РК деянием невменяемого.

Гражданский ответчик имеет право:

- 1) знать сущность обвинения и гражданского иска;
- 2) возражать против иска;
- 3) сдавать 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 дела, относящимися к гражданскому иску и выписывать любые сведения и любом объеме;
- 8) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к заявленному гражданскому иску;
- 9) участвовать в судебном разбирательстве дела в суде любой инстанции;
- 10) выступать в судебных прениях, приносить жалобы на действия и решения органа, ведущего уголовный процесс;
- 11) знакомиться с протоколами судебного заседания и подавать на него замечания;
- 12) обжаловать приговор и постановление 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.

Обязанность гражданского ответчика (см: ч.8 ст.75 УПК)

Законные представители несовершеннолетнего обвиняемого подозреваемого (ст. 79, 487, 492 УПК РК).

Согласно п. 21 ст. 7 УПК законными представителями несовершеннолетнего обвиняемого подозреваемого являются родители, усыновители, опекуны, попечители, а также представители организаций и лиц, на попечении или иждивении которых он находится.

Права законного представителя:

1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;

2) присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе несовершеннолетнего, а также с разрешения следователя, - в иных следственных действиях, проводимых с участием несовершеннолетнего обвиняемого, подозреваемого и его защитника;

3) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;

4) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия и решения следователя и прокурора;

5) представлять доказательства;

6) по окончании расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме;

7) в судебном заседании законный представитель имеет право давать наказания, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, приносить в заседании суда, рассматривающего дела в апелляционном или кассационном порядке и давать пояснения к жалобам.

Законный представитель может быть отстранен от участия в деле, если имеются основания считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего или направлены на воспрепятствование объективному исследованию дела. Об этом суд или следователь выносит мотивированное постановление. К участию

в деле может быть допущен другой законный представитель несовершеннолетнего.

Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 80 УПК)

Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты и иные лица, правомочные в силу закона представлять при производстве по уголовному делу законные интересы потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя и допущенные к участию в деле постановлением органа, ведущего уголовный процесс.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможностей самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в деле привлекаются их законные представители.

Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими физические и юридические лица в пределах предусмотренных УПК.

Представитель потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя не вправе совершать каких-либо действий вопреки интересам представляемого участника процесса.

Личное участие в деле потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя не лишает их права иметь по этому делу представителя.

3.3 Иные лица, участвующие в уголовном процессе

Согласно п. 25 ст. 7 УПК под "иными лицами в уголовном процессе" понимают:

- а) секретаря судебного заседания;
- б) переводчика;
- в) свидетеля;
- г) понятого;
- д) эксперта;
- е) специалиста;
- ж) судебного пристава.

Законодатель обновил нормы, определяющие права и обязанности этих лиц.

Например, последовательно реализован принцип свидетельского иммунитета. В соответствии с новым законодательством Республики Казахстан регламентирована деятельность эксперта. Новыми процессуальными функциями наделен специалист, обладающим правом на оказание содействия лицу, ведущему уголовный процесс, не только в собирании, но также в исследовании и оценке доказательств.

Но не будем забегать вперед и рассмотрим правовое положение каждого из участников уголовного процесса относящихся к группе "иных участников".

Секретарь судебного заседания (ст. 87 УПК)

Секретарем судебного заседания является не заинтересованный в уголовном деле государственный служащий, который ведет протокол заседания суда.

Обязанности секретаря судебного заседания:

1) находиться в зале судебного заседания все время, пока ему необходимо обеспечить протоколирование, и не покидать заседания суда без разрешения председательствующего;

2) полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, ходатайства, выражения, показания, объяснения всех лиц, участвующих в заседании суда, а также другие обстоятельства, подлежащие отражению в протоколе заседания суда;

3) изготавливать протокол заседания суда в срок, установленный УПК;

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 заведомо недостоверных либо несоответствующих действительности сведений в протокол судебного заседания, секретарь несет ответственность, предусмотренную законом.

Переводчик (ст. 85 УПК)

Переводчик - это незаинтересованное в деле лицо, владеющее языком, знания 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 владеющие языком, на котором ведется производство по делу, а равно для перевода письменных документов.

Права переводчика:

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.

Обязанности переводчика:

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 вовремя судебного заседания.

За отказ или уклонение от явки или выполнения своих обязанностей без уважительных причин несет административную ответственность. В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет уголовную ответственность.

Свидетель (ст. 82 УПК)

Свидетель - это любое лицо вызванное следователем и допрошенное им об обстоятельствах имеющих значение для дела.

Права свидетеля:

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 ходатайства и приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда;

5) Свидетель имеет право давать показания в присутствии своего адвоката, если последний не участвует в деле в каком-либо ином качестве.

Свидетель обязан:

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.

Не подлежит допросу в качестве свидетеля:

1) судья - об обстоятельствах уголовного дела, которые ему 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) защитник подозреваемого, обвиняемого, а равно представитель потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика - об обстоятельствах которые стали ему известны в связи с выполнением своих обязанностей по уголовному делу;

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

4) лицо, которое в силу своего малолетнего возраста либо психических или физических недостатков неспособно правильно

воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них наказания.

За дачу заведомо ложных показаний свидетель несет уголовную ответственность, предусмотренную УК РК. Уклонение от дачи показаний или неявка без уважительных причин по вызову органа, ведущего уголовный процесс, влечет административную ответственность.

Понятой (ст. 86 УПК)

Понятым является лицо, привлеченное органом уголовного преследования для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов в случаях, предусмотренных УПК.

Понятой 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.

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 предварительного расследования;
- 5) соблюдать порядок при производстве следственных действий.

Понятым могут быть только незаинтересованные в деле и независимые от органов уголовного преследования совершеннолетние граждане, способные полно и правильно воспринимать происходящие в их присутствии действия.

В производстве следственных действий участвует не менее двух понятых.

Эксперт (ст. 83 УПК)

Эксперт - это незарегистрированное в деле лицо обладающее специальными научными знаниями вызванное следователем судом, прокурором, которому может быть поручено производство экспертизы.

Эксперт имеет право:

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

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

3) с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, участвовать в производстве следственных действий и других процессуальных и задавать их участникам вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;

4) знакомиться с протоколом следственного или иного процессуального действия, в котором он участвовал, а также в соответствующей части с протоколом судебного заседания и сделать надлежащие внесению в протоколы замечания относительно полноты и правильности фиксации его действий и показаний;

5) указывать в заключении обстоятельства, имеющие значение для дела, установленные при производстве экспертизы по его инициативе;

6) представлять заключение и давать показания на своем родном языке или языке, которым владеет;

7) пользоваться бесплатной помощью переводчика;

8) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс, ущемляющие его права при производстве экспертизы;

9) отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случаях, если предоставленные ему материалы недостаточны для дачи заключения;

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

Эксперт обязан:

1) являться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;

2) дать обоснованное и объективное письменное заключение по поставленным перед ним вопросам;

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

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

5) соблюдать порядок при производстве следственных действий и вовремя судебного заседания.

Эксперт не вправе:

1) помимо органа, ведущего уголовный процесс, вести переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с проведением экспертизы;

2) самостоятельно собирать материалы для исследования;

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

За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность.

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

Специалист (ст. 84 УПК)

Специалист - это незаинтересованное в деле лицо обладающее специальными знаниями, необходимыми для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств, а также в применении технических средств.

Специалист имеет право:

1) знать цель своего вызова;

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

3) с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, задавать вопросы участникам следственного или судебного действия;

4) обращать внимание участников следственного и судебного действия на обстоятельства, связанные с его действиями при обнаружении, закреплении и изъятии предметов или документов, при применении научно-технических средств, исследовании материалов дела, подготовке материалов для назначения экспертизы;

5) в рамках следственного и судебного действия проводить исследование материалов дела с отражением его хода и результатов в

протоколе либо в официальном документе, приобщаемом к уголовному делу в порядке, предусмотренном ч.8 ст. 203 УПК;

б) 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;

7) приносить жалобы на действия органа, ведущего уголовный процесс;

8) 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 обязан:

1) явиться по вызову органа, ведущего уголовный процесс;

2) участвовать в производстве следственных действий и в судебном разбирательстве, используя специальные знания, навыки и научно-технические средства для обнаружения, закрепления и изъятия доказательств;

3) давать пояснение по поводу выполняемых им действий;

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.

За отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей без уважительных причин специалист несет административную ответственность.

Судебный пристав

Судебным приставом является должностное лицо, выполняющее возложенные на него законом задачи по обеспечению установленного порядка деятельности судом и исполнения судебных решений.

Судебный пристав обязан:

1) обеспечивать контроль за исполнением наказаний, не связанных с лишением свободы;

2) оказывать содействие судебным исполнителям в принудительном исполнении исполнительных документов;

3) поддерживает порядок в зале во время судебного разбирательства;

4) выполняет распоряжения председательствующего и осуществляет в судах охрану судей, свидетелей, и других участников процесса;

5) ограждает судей от постороннего воздействия;

6) содействует проведению судом процессуальных действий;

7) осуществляет привод лиц, уклоняющихся от явки в суд;

8) осуществляет полномочия, возложенные на него законом.

Тема 4 Доказательства в уголовном процессе. Источники доказательств

4.1 Понятие источников доказательств в уголовном процессе. Показания свидетеля, потерпевшего, подозреваемого и обвиняемого

Перед органами государства, осуществляющими уголовное судопроизводство, стоит задача установления объективной истины по каждому уголовному делу. Только при выполнении этого условия органы расследования, прокуратуры и суда могут успешно разрешить более широкие задачи уголовного процесса, нашедших свое закрепление в новой Конституции Республики Казахстан.

Установить по делу истину - значит, восстановить картину того, что имело место в действительности, познать, выявить, доказать те факты и обстоятельства, которые стали предметом исследования, дать им правильную правовую оценку.

Средствами установления этих фактов, служат источники доказательств, на основе которых в определенном законом порядке органы дознания, следователь и суд устанавливают наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, совершившего это деяние и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Установление истины по делу невозможно, если следователь или лицо, производящее дознание, прокурор, а также судья не ориентируются в источниках доказательств, не знают их правовой природы.

В деятельности правоохранительных органов важное место принадлежит следственным аппаратам и органам дознания осуществляющим расследование преступлений. Последнее время наметилась устойчивая тенденция к повышению их роли в борьбе с преступностью. Связано это с формированием концепции правового государства, претворением в жизнь судебно-правовой реформы, обновлением различных отраслей законодательства РК. Выше

перечисленные причины, заставляют сегодня по новому подойти к изучению традиционных вопросов уголовного процесса. Среди них можно назвать и использование в уголовно-процессуальном доказывании различных источников доказательственной информации.

Что же понимается под источниками доказательств?

Источники доказательств - это определенные носители доказательственной информации, т.е., сведения о фактах подлежащих доказыванию в ходе производства по уголовному делу. Носителями такой информации могут быть люди /свидетели, потерпевшие, подозреваемые, обвиняемые и т.д. и предметы материального мира/.

Источники можно подразделить на следующие виды:

- 1) показания свидетеля;
- 2) показания потерпевшего;
- 3) показания подозреваемого;
- 4) показания обвиняемого;
- 5) заключение эксперта;
- 6) вещественные доказательства;
- 7) протоколы процессуальных действий;
- 8) документы

Наиболее распространенными видами доказательств являются показания свидетелей, показания потерпевшего, показания подозреваемого, показания обвиняемого.

Рассмотрим каждый из этих источников доказательств, более подробно:

Свидетельские показания - это сведения, сообщаемые свидетелем в письменной или в устной форме на допросе, проведенном в процессе дознания или предварительного следствия в порядке установленном ст.ст.211-220 УПК РК.

Содержащаяся в свидетельских показаниях информация как правило состоит из сведений о фактах и обстоятельствах, имеющих значение по делу. Это информация - результат восприятия, сохранения в памяти и официального воспроизведения свидетелем определенных фактов или сведений о них.

Например: 7 ноября 2007 года в 18 часов в городском парке произошла драка между двумя молодыми людьми с применением ножа. Один из дерущихся Иванов Игорь Юрьевич получил ножевое колотое ранение в живот и упал на тротуар без сознания, а другой кинулся бежать с места происшествия. Все происходящее видела Капустина Елена Михайловна, которая показала, что ножевое ранение нанес парень европейской национальности, одетый в синюю куртку с эмблемой "Адидас" и на левом рукаве у застежки этой куртки имеется

заплата прямоугольной формы. Кроме того, на левой щеке у преступника имеется родинка темного цвета размером с трех копеечную монету.

На основе полученных сведений 9 ноября 2007 года в районе "Зеленой балки" города Шымкента был задержан гражданин Михайлов Геннадий Семенович 1966 года рождения, который на допросе показал, что он нанес ножевое ранение Иванову 7 ноября 2007 года в городском парке г. Шымкента.

В основе процессуального положения свидетеля лежит общая правовая обязанность - дать правдивые показания об известных ему обстоятельствах дела. Процессуальные права, какими наделен свидетель, предназначены не для защиты его личного интереса, хотя встречаются случаи заинтересованности свидетеля в исходе дела при обвинении его родственников, близких друзей и т.п.

Учитывая это обстоятельство, в Конституции Республики Казахстан внесено новое положение, которое звучит следующим образом: "Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, супруга (супруги) и близких родственников" п.7 ст.77 Конституции РК, ч. 2 ст.214 УПК. Такое новшество в законе вполне соответствует цивилизованным нормам и концепции правового государства.

Предметом свидетельских показаний могут быть любые факты относящиеся к делу, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и об их взаимоотношениях с ним и с другими свидетелями (ч.6 ст.119 УПК)

Свидетель дает показания об обстоятельствах которые он воспринял непосредственно, либо о тех, которые ему известны со слов других лиц. Сообщая сведения, известные ему со слов других лиц, свидетель должен указать источник своей осведомленности, иначе его показания не могут иметь доказательственного значения (ч.6 ст.119 УПК).

Дача показаний свидетелем осуществляется в соответствующей процессуальной форме - в ходе допроса на следствии или в суде.

Разновидностью допроса является допрос на очной ставке (ст.220 УПК)

Ряд процессуальных особенностей имеет допрос несовершеннолетнего свидетеля (ст. 215 УПК).

Показания свидетеля, фиксируются в протоколе допроса (или в протоколе очной ставки), а в суде - в протоколе главного судебного заседания.

При производстве допроса свидетеля орган уголовного преследования может применить звуко и видеозапись (ст. 219 УПК)

Фонограмма или видеозапись допроса храниться при деле и может воспроизводиться в судебных инстанциях.

При оценке достоверности свидетельских показаний учитывается, во-первых, возможность умышленного искажения информации, дачи заведомо ложных сведений (ст. 257 УК РК).

Свидетельские показания фиксируют в каждом уголовном деле.

Закон определяет круг лиц, которые не могут допрашиваться в качестве свидетелей.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей следующие лица (ст. 82 УПК):

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

2) защитник подозреваемого, обвиняемого, и равно представитель потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика - об обстоятельствах которые стали ему известны в связи с выполнением своих обязанностей по уголовному делу;

3) священнослужитель - об обстоятельствах, известных ему при исповеди;

4) 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.

Неспособность правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, должны быть установлены экспертизой.

Исключение из числа свидетелей лиц, страдающих физическими или психическими недостатками не означает, что во всех без исключения случаях лица не могут быть допрошены в качестве свидетелей. Судебно-следственной практике известны случаи допроса в качестве свидетелей слепых, которые давали показания о том, что они слышали. Немой может сообщить о тех обстоятельствах, которых он лично наблюдал.

Например: Вечером 12 июня 2007 года в Центральном парке г. Шымкента было совершено разбойное нападение. Двое неизвестных лиц кавказской национальности 18 часов, подойдя сзади к гражданину М. ударил его железным прутом по голове, похитил деньги в сумме 600 тенге, часы и дипломат. В силу внезапности нападения потерпевший не мог ничего помнить, но в момент совершения преступления недалеко от места преступления находились трое 17-ти летних глухонемых подростков,

которые на допросе описали внешность преступников, а один из них даже назвал имя одного из них /считал с губ в момент разговора преступников между собой/. Через месяц их задержали и привлекли к уголовной ответственности.

Правовое положение свидетеля мы не будем рассматривать (см. тему 3 "Участники (субъекты) уголовного процесса") где этот вопрос подробно рассмотрен.

Следующим источником доказательств являются показания потерпевшего.

Потерпевшим в уголовном процессе признается лицо, в отношении которого есть основания полагать, что ему непосредственно преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред. (ст. 75 ч.1 УК РК)

Лицо может признаваться потерпевшим и в случаях, когда вред ему нанесен запрещенным УК РК деянием, совершенным невменяемым.

Лицо признается в уголовном процессе потерпевшим с момента вынесения органом, ведущим уголовный процесс, соответствующего постановления (ч.3 ст.75 УПК)

В соответствии ч.2 ст.115 УПК показания потерпевшего являются самостоятельным источником доказательств.

Показания потерпевшего - это устное или письменное сообщение об обстоятельствах, имеющих значение для дела, сделанное органами уголовного преследования в ходе допроса и запротоколированное в установленном законом порядке.

Предметом показаний потерпевшего - любые обстоятельства подлежащие доказыванию по делу, а также взаимоотношения с подозреваемым, обвиняемым, другими потерпевшими, свидетелями.

Потерпевший, как и свидетель, в силу п.7 ст.77 Конституции РК и ч.2 ст.214 УПК, не обязан свидетельствовать против своих близких родственников (если, например, обвиняемые является таковым).

Потерпевший, как и свидетель, может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Однако в отличие от свидетеля потерпевший имеет право на ознакомление со всеми материалами дела (ч.6 ст.75 УПК)

Он так же как и свидетель несет уголовную ответственность за отказ от дачи показаний, а также за дачу ложных показаний ст.352 УК РК, что является одной из важных гарантий достоверности его показаний. Но тем не менее в уголовно-процессуальной практике встречаются и случаи недобросовестных показаний потерпевшего из мести, негодования, выгоды и т.п. личных побуждений, а иногда его

показания могут быть неправильны ввиду состояния взволнованности, испуга, в котором потерпевший находился в момент нападения на него. Во всем этом в каждом отдельном случае следствие и суд должны тщательно разобраться, чтобы избежать возможной, подчас тяжелой ошибки.

Потерпевший, как лицо непосредственно пострадавшее от преступления нередко сообщает такие факты, которые при помощи показаний свидетелей не всегда могут быть установлены.

Так, например, в окрестностях города Джетысая, гр. Базарбаев Кайрат Леспекевич, 1977 года рождения ранее судимый, совершил преступление. Он длительное время нигде не работал, пьянствовал. И 18 мая 2007 года находясь в состоянии опьянения увидел Кадырбекова Берика ученика общеобразовательной школы, который был одет во все новое. Подобрал осколок стекла на обочине дороги, Базарбаев приставил его к горлу Кадырбекова, и принудил его пролезть через забор близлежащего дома. Подведя свою жертву к туалету, он приказал Кадырбекову раздеться, а затем обнаженного бросил в туалет и закопал. Для того чтобы убедиться, что с жертвой все покончено он взял валявшийся на огороде кусок арматуры и два раза вонзил в туалетную яму, а затем скрылся с одеждой потерпевшего. Через несколько часов хозяйка дома пойдя в туалет увидела человеческую руку, торчащую из туалета. Подняла крик. На шум и крики прибежали соседи, которые и помогли выкопать мальчика. Он был еще жив, потому, что удары металлического штыря прошли вскользь и образовали отверстия через которые поступал воздух. Позднее Кадырбеков дал показания, с помощью которых был изготовлен фото-робот, а затем и задержан сам подозреваемый.

При оценке показаний потерпевшего необходимо всегда учитывать два обстоятельства:

а) заинтересованность в исходе дела, могущую отражаться на объективности его показаний.

б) значение материалов дела с которыми он имеет право знакомиться при окончании предварительного следствия, что может привести к тому, что его показания могут быть "приспособлены", "подогнаны" к другим доказательствам по делу.

Эти два обстоятельства отличают оценку показаний потерпевшего от оценки показаний свидетелей. К показаниям потерпевшего не должно быть слепого доверия, необходим их тщательный анализ и сопоставление с другими доказательствами.

Показания подозреваемого:

В ходе предварительного расследования возникает необходимость задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления.

Подозреваемый вправе дать показания по поводу имеющегося против него подозрения, а равно об иных известных ему обстоятельствах, имеющих значение по делу, и доказательствах (ч.2 ст.119 УПК).

Свои показания подозреваемый может изложить при участии защитника. При невозможности незамедлительно обеспечить участие защитника следователь обязан обеспечить его участие не позднее двадцати четырех часов после задержания подозреваемого или взятия его под стражу (ч.2 ст.216 УПК).

Дача показаний является правом подозреваемого, а не обязанностью. Он не несет уголовной ответственности за отказ от показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Предметом показаний подозреваемого являются обстоятельства, послужившие основанием для его задержания или применения к нему меры пресечения, а также известные ему обстоятельства по делу (ст. 134 УПК).

Показания подозреваемого подлежат проверке. Признание подозреваемый своей вины может быть положено в основу обвинения только при подтверждении этого признания совокупностью имеющихся в деле доказательств (ст. 127, 128 УПК).

Значение показаний подозреваемого по делу состоит в том, что при допросе подозреваемый может сообщить важные данные об обстоятельствах совершения преступления, о месте нахождения вещественных доказательств, о соучастниках и орудиях преступления и т.д.

Вместе с этим показания подозреваемого являются средством его защиты, отстаивания своих законных интересов, средством защиты от необоснованного подозрения.

Подозреваемый заинтересован в том, чтобы избежать уголовной ответственности, снять с себя подозрение, освободиться из-под стражи. В связи с этим в ряде случаев подозреваемый дает заведомо ложные показания, заключающиеся в отрицании участия в совершении преступления, в оговоре невиновных лиц, в признании своей вины, хотя фактически преступления он не совершал. Все это заставляет критически относиться к познаниям подозреваемого и оценивать их в совокупности со всеми материалами дела.

Гарантии полноты содержатся в нормах, регулирующих допрос подозреваемого.

Ст. 216 УПК гласит, что подозреваемый должен быть допрошен и во всяком случае не позднее 24 часов после задержания.

Это требование закона призвано способствовать получению полных и достоверных показаний от подозреваемого ибо немедленный допрос затрудняет придумать ложную версию и использовать ее в своих показаниях.

Порядок допроса подозреваемого производится с соблюдением правил, установленных ст.ст. 211-213,216, 218, 219 УПК относительно обвиняемого, о котором пойдет речь ниже.

Показания обвиняемого

Показания обвиняемого - это сведения, сообщенные им в письменной или устной форме на допросе, проведенном в процессе дознания или предварительного следствия в порядке установленном законом (ч.1 ст.119 УПК).

Обвиняемый вправе дать показания по предъявленному ему обвинению, а равно по поводу иных известных ему обстоятельств, имеющих значение по делу, и доказательствах.

Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по делу доказательств (ч.4 ст.119 УПК).

Допрос обвиняемого следователь обязан провести не позднее 24 часов после предъявления обвинения, а в случае уклонения обвиняемого от явки или объявления розыска - незамедлительно после его привода или задержания.

Предмет показаний обвиняемого служат следующие обстоятельства:

- по предъявленному ему обвинению;
- по поводу всех других известных ему обстоятельств по делу;
- по поводу доказательств, имеющихся в деле.

Особенности показаний обвиняемого:

1) он, как правило, лучшее чем кто-либо другой знает, совершил ли он инкриминируемое ему деяние, и если он его совершил, то таковы обстоятельства преступления, его мотивы и т.д.

2) его судьба всегда находится в прямой зависимости от того или иного исхода дела.

Он является лицом, против которого ведется уголовное дело лицо, в отношении которого, в случае вынесения обвинительного приговора, могут быть применены меры уголовного наказания. По

своему процессуальному положению обвиняемый является субъектом процессуальных прав участником процесса. отсюда особенности показаний обвиняемого, отличие их от других видов источников доказательств и в частности, от показаний свидетеля, которые к делу обычно "нейтральны".

В своих показаниях обвиняемый может:

- признавать себя виновным;
- отрицать свою вину;
- указать на виновность других лиц.

Отрицание обвиняемым своей вины может быть полным и частичным. Обычно отрицание обвиняемым своей вины связано с его преступлением избежать ответственности, за совершенное преступление.

Показания обвиняемого являются средством его защиты:

Он дает показания по сути предъявленного ему обвинения и этим выражает согласие или отрицает предъявленное ему обвинение, оспаривает его, приводит доводы в подтверждение своей невиновности, опровергает отдельные доказательства и др. Тем самым он влияет на ход уголовного процесса, добивается своего оправдания или смягчения наказания.

Однако признание обвиняемым своей вины равноценно как и отрицание ее, может быть правдивым и ложным.

В практике бывают случаи, когда обвиняемый признавал вину с целью освобождения от ответственности близкого ему человека действительного виновника преступления или признавал себя виновным в несовершенном им преступлении, влекущим мягкое наказание, стараясь отвлечь внимание органов расследования и суда от более тяжкого преступления.

Бывает и так, что обвиняемый добросовестно заблуждается полагая, что он виновник преступления, тогда как в действительности, оно совершено другим лицом. Слепое доверие к признанию обвиняемым своей вины без подтверждения ее другими материалами дела, приводит подчас к серьезным ошибкам о виновности обвиняемого.

Оговор является разновидностью показаний обвиняемого.

Под оговором понимается ложное сообщение обвиняемым о якобы совершенном им преступлении. Оговор может быть вызван как стремлением обвиняемого приложить ответственность за содеянное на другое лицо, так и заблуждением. Так или иначе он должен быть проверен и соответствующим образом оценен.

Оценивая показания обвиняемого необходимо выяснить соблюдены ли при допросе обвиняемого все процессуальные нормы, не допущено ли нарушений закона, лишаящие возможности признать эти показания доказательством.

Противоречивые показания обвиняемого, данные как на предварительном следствии, так и в суде, не имеют преимущества друг перед другом.

Каждое из них подлежит тщательной проверке, выяснению причин изменения показаний и оценке. Доказательственное значение будет иметь то показание, которое будет признано достоверным.

Существенное значение для оценки достоверности показаний обвиняемого имеет подтверждение его показаний, особенно при признании своей вины, другими доказательствами.

В выводе по вопросу следует отметить, что в уголовно-процессуальном законодательстве существует ряд источников доказательств, которые имеют общие признаки в том, что они являются показаниями лиц - участников уголовного процесса.

Эти лица имеют определенные права и наделены соответствующими обязанностями которые находят свое отражение в УПК.

Рассмотренные нами источники доказательства на этом не исчерпываются, согласно ч. 2 ст.115 УПК к источникам доказательств относятся также заключение эксперта и вещественные доказательства, о которых пойдет речь во втором вопросе лекции.

4.2 Понятие, предмет и значение заключения эксперта и вещественных доказательств

В условиях правового государства одной из важнейших проблем является укрепление законности при производстве предварительного укрепления законности при производстве предварительного расследования. Каждое следственное действие должно быть основано на строгом соблюдении правил, установленных уголовно-процессуальным законом и эффективным использованием в этих же рамках научно-технических средств.

Практика органов, осуществляющих уголовное судопроизводство свидетельствует, что наряду с другими источниками доказательств, экспертиза приобрела весьма важное значение для установления истины по делу. По многим делам значительны исследования различных материальных объектов в виде предметов, документов и т.п., которые с помощью экспертизы приобретают в уголовных делах значения доказательств. Однако

орган дознания или следователь не вправе осуществлять производство экспертизы, поскольку для ее осуществления нужны специальные познания не правового характера. В этом случае на помощь приходит эксперт.

Эксперт - это незаинтересованное в деле лицо, обладающее специальными научными знаниями (ч.1 ст.83 УПК) Вызванное в качестве эксперта, следователем лицо, обязано явиться по вызову и дать правильное заключение на поставленные вопросы.

За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность.

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 (ч. 7 ст. 83 УПК).

Экспертиза назначается в случаях, когда для установления обстоятельств, имеющих значение для дела необходимы специальные познания.

Специальными являются знания выходящие за рамки общеобразовательной подготовки житейского опыта и требующие особой подготовки, профессиональных навыков. Специальные познания могут относиться к любой сфере человеческой деятельности науки, техники, искусству, ремеслу.

Исключение составляют правовые познания которыми должны в достаточной мере обладать сами следователи и судьи. Поэтому решение правовых вопросов (например, о виновности или невиновности, о квалификации преступления (образуют исключительную компетенцию органов предварительного расследования и суда.)

Экспертиза нередко выступает в качестве эффективного средства установления обстоятельств дела. Она позволяет использовать в процессе расследования и судебного разбирательства уголовных дел весь арсенал современных научно-технических средств и является основным каналом внедрения в судебно-следственную практику достижений научно-технической революции.

Существуют различные виды и роды экспертиз.

Наиболее распространенными являются следующие виды криминалистических экспертиз:

- дактилоскопическая;
- судебно-психиатрическая;
- судебно-бухгалтерская;

- судебно- автотехническая;
- баллистическая;
- трасологическая и другие.

Назначение экспертиз оформляется постановлением органа уголовного преследования (ч.1 ст.241 УПК РК). Вопрос о назначении экспертизы решается лицами осуществляющими уголовный процесс в каждом конкретном случае, исходя из конкретной ситуации (ст.240 УПК РК) по делу.

Вместе с тем, закон предусматривает ряд случаев, когда назначение экспертизы обязательно.

Обязательное назначение экспертизы (ст.241 УПК РК)

Когда необходимо установить:

- 1) причины смерти, характер и степень тяжести причиненного вреда здоровью;
- 2) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение;
- 3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;
- 4) психическое или физическое состояние потерпевшего, свидетеля в случаях, когда возникает сомнение в их способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания;
- 5) иные обстоятельства дела, которые не могут быть достоверно установлены иными доказательствами.

Эксперт дает заключение от своего имени по своему внутреннему убеждению и несет за него личную ответственность. Заключение дается экспертом на основании проведенного им исследования.

Структура заключения эксперта

Заключение эксперта состоит из трех частей:

- а) вводной;
- б) исследовательской;
- в) выводов

Вводная - это часть, в которой указывается наименование экспертизы, приводятся сведения об эксперте (экспертах), перечисляются поступившие на экспертизу материалы.

Исследовательская - это часть, в которой описывается процесс экспертного исследования, а так же дается нужное истолкование установленных фактов.

Выводы - это часть документа, в которой содержатся ответы на поставленные перед экспертом вопросы. Эксперт вправе по собственной инициативе сделать в заключении вывод по вопросам, которые перед ним не ставились, если они имеют по его мнению, значение для дела.

Оценка заключения эксперта включает в себя прежде всего установление его допустимости как доказательства.

Необходимым условием допустимости заключения эксперта является соблюдение процессуального порядка назначения и проведения экспертизы.

При оценке относимости заключения эксперта нужно иметь ввиду, что она прежде всего зависит от относимости объектов, которые исследовались экспертом. Если их относимость не подтверждается, то автоматически теряется это свойство и в заключении эксперта.

Наиболее сложным компонентом оценки следователем, судом заключения эксперта является определение его достоверности (правильности, обоснованности). Такая оценка включает в себя определение надежности примененной экспертом методики, достаточности предоставленного эксперту материала и правильности исходных данных, полноты проведенного экспертом исследования (например, все ли три полости вскрывались при исследовании трупа) и др.

Помимо обычной экспертизы существуют ее особые процессуальные виды:

- 1) комиссионная;
- 2) комплексная;
- 3) дополнительная;
- 4) повторная.

Эти виды экспертиз в настоящей лекции только обозначены, сущность и значение этих экспертиз мы рассмотрим при изучении темы № 8 "Производство предварительного расследования" курса Уголовного процесса, а так же по криминалистике при изучении раздела "Тактика производства отдельных следственных действий".

Следующим источником доказательств являются вещественные доказательства

Вещественными доказательствами - называются любые вещи, которые в соответствии с установленными процессуальным законом условиями может служить доказательством по делу, т.е. быть источником сведений о факте имеющим существенное значение для дела.

Этот вид доказательств является наиболее распространенным по всем уголовным делам. Согласно ст. 121 УПК.

Вещественные доказательства - это предметы, если основания полагать, сохранили на себе следы или были объектами преступных действий, а так же деньги и иные ценности, предметы и документы, которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных, либо опровержению обвинения или смягчению ответственности.

Из смысла статьи видно, что вещественные доказательства делятся на 4 вида:

1) вещественные доказательства, служащие орудием совершения преступления;

2) вещественные доказательства, сохранившие на себе следы преступления;

3) вещественные доказательства бывшие объектами преступных действий;

4) иные предметы (ценности и деньги), которые могут служить средствами к обнаружению преступления, установлению фактических обстоятельств дела, выявлению виновных, либо опровержению обвинения или смягчению ответственности.

Первые три вида вещественных доказательств характеризуются совершенно определенными признаками, а к четвертому могут быть отнесены самые различные предметы материального мира, в том числе и вышеописанные.

Предметы, являющиеся вещественными доказательствами, как и другие источники доказательств служат средством установления фактических данных, имеющих значение для дела.

Однако для того, "чтобы они заговорили", чтобы с их помощью мы могли установить фактические данные, вещественные доказательства необходимо осмотреть, а при необходимости исследовать с участие эксперта.

Вещественные доказательства могут быть использованы для проверки других доказательств (свидетельских показаний, показаний обвиняемого).

Тот или иной вывод, вытекающий из показаний свидетеля или обвиняемого может опровергаться или, наоборот, подтверждаться вещественными доказательствами.

В то же время необходимо учитывать, что использование вещественных доказательств в процессе доказывания возможно лишь только тогда, когда они будут приобщены к уголовному делу постановлением органа, ведущим уголовный процесс (ч.2 ст.121 УПК РК).

Вещественные доказательства приобщаются к делу и хранятся в нем в течение всего срока его хранения. В случае, когда изъятые и приобщенные к делу документы, необходимы для текущего учета, отчетности или в иных правомерных целях, они могут быть возвращены законному владельцу или предоставлены во временное пользование, если это возможно без ущерба для дела, либо переданы их копии (ч.3 ст.123 УПК РК).

Вопрос о судьбе вещественных доказательств решается при вынесении приговора или прекращении уголовного дела (ч.3 ст.121 УПК РК).

В этом случае:

1) орудия преступления подлежат конфискации или передаются в соответствующие учреждения определенным лицам или уничтожаются;

2) вещи, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;

3) вещи, не представляющие ценности и не могущие быть использованными, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть выданы им;

4) деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, по приговору суда подлежат обращению в доход государству; а остальные вещи выдаются законным владельцам, а при не установлении последних переходят в собственность государства. В случае спора о принадлежности этих вещей, спор этот подлежит разрешению в порядке гражданского судопроизводства.

5) документы, являющиеся вещественными доказательствами, остаются при деле в течении всего срока хранения последнего, либо передаются заинтересованным организациям или гражданам в порядке, предусмотренном ст.123 УПК РК.

Таким образом, рассмотрев вопрос следует отметить:

1) заключение эксперта является важным источником доказательств, который расширяет возможности органов уголовного преследования при расследовании преступлений, используя достижения НТР в борьбе с преступностью;

2) вещественные доказательства - это важный и наиболее распространенный источник доказательств по уголовному делу. Используя признаки формирования вещественных доказательств, которые носят объективный характер, орган уголовного преследования получает сведения, имеющие значение для установления истины по уголовному делу.

Следующим видом источников доказательств являются протоколы процессуальных действий и документы, которые мы рассмотрим в третьем вопросе нашей лекции.

4.3 Понятие, процессуальная природа и значение протоколов процессуальных действий и документов

Согласно п.31 ст.7 УПК РК протоколы процессуальных действий как отдельный вид доказательств - это процессуальные документы, в которых фиксируются процессуальные действия, совершаемые органом, ведущим уголовный процесс.

Эти процессуальные действия направлены на сбор доказательств по уголовному делу, которые фиксируются по правилам УПК РК в протоколах следственных действий, удостоверяющих обстоятельства, непосредственно воспринятые лицом, ведущим уголовный процесс или установленные при производстве конкретного следственного действия:

- осмотра;
- освидетельствования;
- выемки;
- обыска;
- задержания;
- наложения ареста на имущество;
- ареста корреспонденции;
- перехвата сообщений;
- прослушивания и записи телефонных и других переговоров;
- предъявления для опознания;
- получения образцов для исследования;
- эксгумации трупа;
- проверки и уточнении показаний на месте;

- следственного эксперимента;
- исследования вещественных доказательств.

Процессуальная природа протоколов процессуальных действий проявляется в подробной регламентации в УПК РК порядка их составления и оформления.

Общие требования к протоколу процессуального действия изложены в законе, согласно которого в протоколе о каждом следственном действии должны быть указаны:

- наименование следственного действия;
- место и дата его составления;
- должность и фамилии лиц, производящих следственное действие;
- фамилии лиц, принимавших участие в производстве следственного действия, адреса этих лиц;
- разъяснение этих прав и обязанностей;
- содержание произведенного следственного действия, время его начала и окончания;
- все существенные для дела обстоятельства, выявленные при исполнении данного следственного действия.

Все лица, участвующие в производстве следственного действия должны быть ознакомлены с его содержанием, дополнения и поправки должны быть оговорены в протоколе перед его подписанием, после чего он подписывается всеми участниками.

К протоколу могут быть приложены фотоснимки, планы, схемы, слепки и другие материалы, поясняющие его содержание. Эти приложенные документы не составляют самостоятельных источников доказательств, а являются составной частью протокола.

В соответствии с требованием закона не все протоколы процессуальных действий являются источником доказательств, а не только те, в которых фиксируются определенные факты обстоятельства. Поэтому не относятся к источникам доказательств, например, протоколы о разъяснении прав участникам процесса, об ознакомлении их с материалами дела, экспертизы и другие.

Что касается протоколов допросов, то в этих случаях доказательственную силу имеют показания допрошенных лиц, зафиксированные в протоколе.

Требования, предъявляемые к протоколу конкретного процессуального действия содержатся в статьях УПК, который предусматривает порядок проведения и фиксации этого следственного и судебного действия.

Наряду с протоколами процессуальных действий законодатель к источникам доказательств относит и документы.

Документы

Понятие "документы" в уголовном процессе шире понятия "документ", используемого в других отраслях человеческой деятельности.

Сущность документа в уголовно-процессуальном смысле заключается в том, что содержит сведения, изложенные или удостоверенные в нем организациями, должностными лицами и гражданами, имеют значения для уголовного дела (ч.1 ст.123 УПК РК).

Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так в иной форме. К документам могут относиться в том числе материалы до следственной проверки (объяснения и другие показания, акты инвентаризаций, ревизий, справки), а так же материалы, содержащие компьютерную информацию, фото- и киносъемки, звуко и видеозаписи, полученные, истребованные или представленные в порядке, предусмотренном ст.125 УПК РК.

В качестве источника доказательства могут быть использованы как подлинник, так и копия документа.

Документы, являющиеся доказательствами по делу, должны быть осмотрены или оглашены в судебном заседании. Эти действия могут производиться как по инициативе суда, так и по ходатайству участников судебного разбирательства в любой момент судебного следствия.

Если документ имеет для дела значение предмета, являющегося орудием совершения преступления (поддельный чек, по которому получен товар), сохранил на себе следы преступной деятельности (поддельный диплом) или обладает иными признаками вещественного доказательства то такой документ представляет собой вещественное доказательство.

Как протоколы процессуальных действий, так и документы подлежат проверке и оценке.

Оценка их заключается в установлении действительности используемых документов, правильности содержащихся в них сведений, достоверности тех сведений, которые в них содержатся.

При оценке документов в качестве доказательств следует определить относимость фактических данных, установленные с помощью документов, их значение для доказывания искомого.

Необходимо помнить, что не каждый документ может быть источником доказательств в уголовном деле. Для этого он должен обладать рядом обязательных признаков и условий. Прежде всего, в нем должны со держаться сведения, имеющие отношение к делу, т.е. к обстоятельствам, входящим в предмет доказывания. Далее должны быть известны лица, составившие данный документ, а так же адресат, которому предназначается документ. Не соблюдение вышеперечисленных правил может привести к тому, что то или иной документ будет признан не допустимым в качестве источника доказательств, а содержащиеся в нем сведения утратят значение доказательств.

Значение протоколов процессуальных действий и документов

Значимость для уголовного процесса протоколов процессуальных действий и документов определяется их правовой сущностью, т.е. взаимосвязью с выполняемой ролью и процессуальными функциями.

Так, например, анализируя протокол очной ставки, можно сделать вывод о процессуальном положении допрашиваемых.

Информация, отраженная в протоколах процессуальных действий и документах способствует осуществлению контроля за соблюдением процессуальных сроков (это важно, например, при производстве задержания, когда необходимо определить срок освобождения лица из-под стражи).

Они играют удостоверительную роль так как их содержание позволяет в точности воспроизвести ход процессуального действия и оценить степень его соответствия с установленным законом правилом.

Изучение судом содержания протоколов процессуальных действий и документов способствует формированию у судей внутреннего убеждения, являющегося неременным условием вынесения законного и справедливого решения по существу.

Протоколы процессуальных действий и документы позволяют суду апелляционной и надзорной инстанций установить законность решения, вынесенного судом первой инстанции.

Таким образом необходимо отметить:

- протоколы процессуальных действий и документы являются источниками доказательств;

- протоколы процессуальных действий могут быть использованы в уголовном процессе для доказывания только при условии, если они составлены в строгом соответствии с нормами уголовно-процессуального кодекса;

- своеобразие документов как источников доказательств заключается в том, что в них содержится информация, возникшая не по ходу следственно-судебных действий;

- для использования документов в уголовном процессе не требуется, чтобы они составлялись в определенном процессуальном порядке.

Тема 5 Меры процессуального принуждения

5.1 Понятие мер пресечения, их виды и краткая характеристика

Самая главная ценность в правовом обществе - человек!!! Его честь и достоинство, свобода и неприкосновенность находится под охраной Конституции Республики Казахстан. Провозглашение правового государства - это не декларация и не лозунг!!! Это реальное развитие демократии, укрепление законности, защита граждан от произвола и несправедливости. Грубые нарушения законности в деятельности правоохранительных органов, к сожалению и по ныне имеют место и связаны с несоблюдением презумпции невиновности, пренебрежением к правам подозреваемого (обвиняемого) применением недопустимых, унижающих человеческое достоинство методов расследования, случаи незаконных задержаний и арестов и незаконное применение мер пресечения.

Меры пресечения - это острые процессуальные средства. Они существенно ограничивают права и свободы граждан, а в случае ареста - полностью лишают его свободы передвижения. Поэтому они должны применяться лишь тогда, когда это действительно необходимо в порядке, определенном законом. На основании вышеизложенного можно сделать вывод о практической значимости изучаемой темы:

Сотрудникам правоохранительных органов, инспекторам полиции необходимо знать, что любой случай необоснованного привлечения лица к уголовной ответственности, незаконного его задержания или ареста, каждый факт нарушения законности подрывает авторитет и самое главное пагубно сказывается на судьбе людей, к которым незаконно применялись меры пресечения.

Признавая приоритет прав и свобод человека, Конституция Республики Казахстан устанавливает и гарантии их осуществления.

В качестве одного из важнейших положений Конституции Республики Казахстан закреплено, что частная жизнь гражданина неприкосновенна.

Уважение личности, охрана прав и свобод гражданина обязанность всех государственных органов, общественных объединений и должностных лиц (ст.18 Конституции РК).

В конституционном праве под неприкосновенностью личности понимается субъективное право гражданина, состоящее из многих правомочий, обеспечивающих физическую (телесную) и нравственную неприкосновенность человека, свободу его самоопределения.

Важной гарантией неприкосновенности личности служит указание Конституции РК, что не допускается задержание, осмотр или обыск, равно как и любое ограничение личной свободы, иначе как в случаях и в порядке, предусмотренных законом (ст.16 Конституции РК).

Однако в ходе осуществления уголовного процесса государственные органы и должностные лица вынуждены применять меры процессуального принуждения как необходимый элемент всякой социальной организации в том числе и государства. Однако в обществе принуждение применяется исключительно на основании убеждения.

Государственное принуждение по своему характеру и целям применения разнообразно. Оно может выступать в виде уголовно-правового, гражданско-правового, административного или дисциплинарного воздействия.

Разновидностью государственного принуждения является уголовно-процессуальное принуждение, т.е. совокупность всех предусмотренных уголовно-процессуальным правом мер принудительного воздействия применяемых в ходе расследования уголовных дел в целях выполнения задач уголовного судопроизводства.

К тем, кто противодействует осуществлению правосудия и применяются принудительные средства воздействия.

Например: при уклонении от явки к следователю или в суд определенных участников процесса, к ним может быть применен привод (ч.ч.1,3,4,6, 157 УПК РК).

За отказ или уклонении от выполнения своих обязанностей, без уважительной причины несет административную ответственность (ч.4 ст.84 УПК РК).

Это и есть меры принудительного воздействия. Их много. Из всей совокупности мер процессуального принуждения можно выделить их важнейшую составную часть - меры пресечения.

Меры пресечения в уголовном процессе - это установленные уголовно- процессуальным законом средства воздействия на обвиняемого (подозреваемого), применяемые в необходимых случаях дознавателем, следователем, прокурором или судом с целью лишить обвиняемого возможности скрыться от следствия и суда, воспрепятствовать установлению истины по делу, продолжать заниматься преступной деятельностью, уклониться от исполнения приговора.

Другими словами, это специально предусмотренные законом об уголовном судопроизводстве процессуальные средства, применение которых оказывает на обвиняемого (подозреваемого) определенное психологическое воздействие или ограничивает его личную свободу, с целью лишить возможности скрыться от следствия и суда, помешать установлению истины по делу, продолжать преступную деятельность, обеспечить исполнение приговора.

В соответствии со ст.140 УПК мерами пресечения являются:

- подписка о невыезде и надлежащем поведении;
- личное поручительство;
- передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части;
- отдача несовершеннолетнего под присмотр;
- залог;
- домашний арест ;
- арест .

Меры пресечения применяются не автоматически, а только при наличии оснований полагать, что обвиняемый скроется от дознания, предварительного следствия или суда, либо воспрепятствует объективному расследованию и разбирательству дела в суде или будет продолжать заниматься преступной деятельностью.

Однако, в тех случаях, когда отсутствуют основания для применения меры пресечения, но есть необходимость обеспечения предусмотренного УПК РК порядка расследования и судебного разбирательства по уголовным делам, надлежащего исполнения приговора орган, ведущий уголовный процесс, вправе применить к подозреваемому иные меры процессуального принуждения:

- обязательство о явке;
- привод;
- временное отстранение от должности;
- наложение ареста на имущество;
- денежное взыскание.

Тем не менее, согласно с темой лекции, следует более подробно остановиться и охарактеризовать каждую из вышеперечисленных мер пресечения.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении (ст.144 УПК) - это наиболее распространенный вид меры пресечения. Она заключается в том, что от обвиняемого, подозреваемого отбирается подписка с письменным обязательством не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда, не препятствовать расследованию и разбирательству дела в суде, в назначенный срок являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс.

Под надлежащим поведением понимается не совершением обвиняемым, подозреваемым преступления, а так же действий, препятствующих установлению истины.

В случае нарушения данной подписки к обвиняемому может быть применена более строгая мера пресечения - арест.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении ограничивает свободу перемещения обвиняемого (подозреваемого) и имеет своей целью обеспечить нахождение обвиняемого в определенном месте.

Применяется к лицам, имеющим постоянное место жительства, занятия, семью, обвиняемых в преступлениях, не представляющих большой общественной опасности.

Постановление об избрании меры пресечения выносится и отбирается сама подписка.

Личное поручительство - (ст.145 УПК Р.К.)

Уголовно-процессуальные кодексы рассматривают личное поручительство не только как средство обеспечения явки обвиняемого в органы, как средство обеспечения надлежащего его поведения.

При избрании меры пресечения в виде личного поручительства количество поручителей должно быть не менее двух человек. Закон не указывает кто может быть поручителем, но требует, чтобы это были лица, заслуживающие доверия. Вопрос о применении данной меры пресечения возникает чаще всего в связи с поступлением заявлений от граждан, желающих поручиться за обвиняемого. Решение об избрании

данной меры пресечения, а также выбор поручителей, которым можно доверить обвиняемого, лежит на лице, производящим дознание, следователе, прокуроре или суде.

При отобрании подписки о личном поручительстве поручитель должен быть поставлен в известность о сущности дела, по которому избрана мера пресечения, и об ответственности в случае совершения подозреваемым или обвиняемым действий, для предупреждения которых была избрана мера пресечения.

Поручители несут в этих случаях материальную ответственность в виде денежного взыскания. Для этого органы дознания, следователь или прокурор составляют протокол, где указывают о невыполнении поручителем своих обязанностей и направляют его в суд. Денежное взыскание может быть наложено судом в размере до ста месячных расчетных показателей в порядке предусмотренных ст. 160 УПК РК.

Например, 872 тенге X 100 = 87 200 тенге.

Дача личного поручительства - дело добровольное, поэтому, если лицо, давшее его, в дальнейшем придет к выводу, что он не может обеспечить явку обвиняемого или его надлежащее поведение, то оно может отказаться от поручительства, но только до совершения обвиняемым указанных действий. В связи с отказом поручителя от взятых на себя обязательств к обвиняемому или подозреваемому применяется другая мера пресечения.

Оформляется личное поручительство постановлением следователя и письменным поручительством каждого поручителя.

Наблюдение командования воинской части за военнослужащим (ст.146 УПК РК)

Сущность данной меры пресечения состоит в принятии мер, предусмотренных уставами ВС ВВ Республики Казахстан способных обеспечить надлежащее поведение военнослужащего-обвиняемого (подозреваемого) и его явку по вызову органа, ведущего уголовный процесс.

Обвиняемые, к которым применена эта мера пресечения, не должны работать вне воинской части, не могут быть направлены в караул, лишаются права носить оружие.

Наблюдение командования воинской части в качестве меры пресечения применяются только к военнослужащим срочной службы.

Правом применения ее пользуются военные следователи, военные прокуроры, военные суды. Командованию воинской части

сообщается о сущности дела, по которому избрана мера пресечения. Об установлении наблюдения командование в/ч обязано уведомить в письменной форме орган, избравший меру пресечения.

Отдача несовершеннолетнего под присмотр (ст.147 УПК РК)

Эта мера пресечения применяется только к несовершеннолетним обвиняемым и состоит в том, что кто-либо из родственников принимает на себя письменное обязательство обеспечить явку несовершеннолетнего к следователю и в суд, а также его надлежащее поведение.

Лица, дающие подписку о принятии под присмотр несовершеннолетнего должны быть предупреждены о характере преступления и об их ответственности в случае нарушения ими принятой на себя обязанности.

К руководителям закрытых детских учреждений, не обеспечивающих надлежащее поведение несовершеннолетнего могут применены меры общественного или дисциплинарного воздействия.

К самому несовершеннолетнему обвиняемому может быть применена иная мера пресечения, в том числе заключение под стражу.

Говоря об этой мере пресечения, необходимо вспомнить Указ Президента "Об организации следственной работы по делам несовершеннолетних".

Этим указом расширена последовательность следователей, что позволяет ОВД осуществлять комплексные мероприятия по профилактике, быстрому и полному раскрытию преступлений.

Следователям необходимо знать и правильно применять в практической работе такое процессуальное средство, как отдача несовершеннолетнего обвиняемого под присмотр родителей, опекунов, попечителей или под надзор администрации закрытых детских учреждений.

Все рассмотренные нами виды мер пресечения направлены на разрешение задач уголовного судопроизводства, чтобы каждый виновный в совершении преступления, был привлечен к законной ответственности.

Залог (ст.148 УПК РК)

Залог - это новая мера пресечения, которая введена в действие с 1 января 1998 года, который состоит в том, что обвиняемый, либо другое лицо, или организация в целях обеспечения явки обвиняемого по вызову лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда вносят деньги (ценности) на текущий счет (депозит) суда.

Сумма залога законом не установлена, она определяется органом, избравшим эту меру пресечения с учетом обстоятельств дела и данных, характеризующих обвиняемого или подозреваемого.

Размер залога устанавливается самим уголовно-процессуальным законодательством. В частности, ч.3 ст.148 УПК РК гласит следующее: "Размер залога не может быть меньше стократного размера месячного расчетного показателя - при обвинении в совершении преступления небольшой тяжести трехсоткратного размера месячного расчетного показателя - при обвинении в совершении неосторожного преступления средней тяжести; пятисоткратного месячного расчетного показателя - при обвинении в совершении умышленного преступления средней тяжести; тысячекратного месячного расчетного показателя - при обвинении в совершении тяжкого преступления.

Залог может быть внесен как самим обвиняемым, так и любым др. лицом или организацией, которые в обязательном порядке должны быть поставлены в известность о сущности дела.

В случае уклонения обвиняемого от явки по вызовам следователя, прокурора или суда залог по определению суда обращается в доход государства. Залог как мера пресечения применяется только с санкции суда.

О принятии залога составляется протокол.

Домашний арест (ст.149 УПК РК)

Домашний арест применяется к подозреваемому, обвиняемому с санкции суда в порядке, предусмотренном ст.150 УПК РК при наличии условий, позволяющих избрать меру пресечения в виде ареста, но когда полная изоляция лица не вызывается необходимостью или нецелесообразно с учетом возраста, состояния здоровья, семейного положения и других обстоятельств.

Арест (ст.ст.150,151,152,153 УПК РК)

Одна из наиболее серьезных мер пресечения, которая заключается в аресте обвиняемого, т.е. лицо физически изолируется от общества и содержится в местах лишения свободы (тюрьма, СИЗО, гауптвахта, ШИЗО) - и под охраной и в условиях режима.

Арест наиболее остро затрагивает гражданские права личности, т.к. эта мера пресечения связана с лишением основного блага личности - свободы.

Кроме того арест связан с моральным и материальным ущербом для арестованного и его близких.

Незаконный арест является грубейшим нарушением законности и при определенных условиях образует состав преступления (ст.346 УК РК).

Именно поэтому ст.16 Конституции РК, ст.30 Закона о прокуратуре, УПК РК предусматривают, что никто не может быть подвергнут аресту иначе как на основании санкции суда.

Ст.150. Арест.

1. Арест в качестве меры пресечения применяется только с санкции суда и лишь в отношении обвиняемого, подозреваемого в совершении умышленных преступлений, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет, и в совершении неосторожных преступлений, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена в отношении обвиняемого, подозреваемого по делам о преступлениях, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не свыше двух лет, если:

- 1) он не имеет постоянного места жительства на территории РК;
- 2) не установлена его личность;
- 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;
- 4) он пытался скрыться или скрылся от органов уголовного преследования или от суда.

2). При необходимости избрания меры пресечения ареста прокурор, следователь, орган дознания выносят постановления о возбуждении перед судом ходатайства о санкционировании ареста. К постановлению прилагаются материалы уголовного дела, подтверждающие обоснованность ходатайства.

Если ходатайства возбуждается в отношении подозреваемого

,задержанного на основаниях и в порядке , установленных статьями 132 и 134 настоящего Кодекса , указанное постановление и материалы должны быть представлены прокурору не позднее чем за восемнадцать часов до истечения срока содержания.

3). При решении вопроса о поддержании ходатайства следователя или органа дознания о санкционировании ареста обвиняемого , подозреваемого прокурор обязан ознакомиться со всеми материалами, содержащими основания для заключения под стражу , и вправе допросить обвиняемого, подозреваемого. Прокурор, изучив все представленные материалы, выносит постановление о поддержании ходатайства следователя или органа дознания о санкционировании ареста обвиняемого, подозреваемого при наличии оснований, предусмотренных законом, в случае, если нет возможности предотвратить последствия ,предусмотренные статьей 139 настоящего Кодекса , путем избрания более мягкой меры пресечения. В случае отказа в поддержании ходатайства прокурор выносит постановление об отказе в поддержании ходатайства следователя или органа дознания о санкционировании ареста обвиняемого, подозреваемого. При отказе прокурора в поддержании ходатайства обвиняемый ,подозреваемый подлежит немедленному освобождению из-под стражи.

Постановление прокурора об отказе в поддержании ходатайства следователя или органа дознания о санкционировании ареста и освобождении из-под стражи обвиняемого, подозреваемого может быть обжаловано следователем, органом дознания вышестоящему прокурору либо участниками процесса ,защищающие свои или представляемые права и интересы в порядке статьи 109 настоящего Кодекса.

4. Постановление прокурора о поддержании ходатайства следователя, органа дознания о санкционировании ареста , а также подтверждающие его обоснованность материалы должны быть представлены прокурором в суд не позднее чем за двенадцать часов до истечения срока задержания.

В случае необходимости судья вправе истребовать уголовное дело.

5. Право санкционирования ареста принадлежит судьям районного и приравненного к нему суда , а в случаях, предусмотренных пунктом 3) части четвертой статьи 110 настоящего Кодекса,- судьями областного и приравненного к нему суда.

6. Постановления органа уголовного преследования о возбуждении ходатайства о санкционировании меры пресечения в виде ареста обвиняемого ,подозреваемого, поддержанное прокурором,

подлежит рассмотрению единолично судьей районного или приравненного к нему суда в судебном заседании с участием обвиняемого, подозреваемого, прокурора, и защитника по месту производства предварительного расследования либо по месту задержания подозреваемого в течение восьми часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании вправе также участвовать его законный представитель и представитель. Неявка участников процесса в случае своевременного их извещения судом о месте и времени судебного заседания не препятствует проведению судебного заседания.

В ходе судебного заседания ведется протокол.

7. При решении вопросов, связанных с санкционированием ареста, суд ограничивается исследованием материалов дела, относящихся к обстоятельствам, учитываемым при избрании указанной меры пресечения.

8. Рассмотрение судом ходатайства о санкционировании меры пресечения в виде ареста в отсутствие обвиняемого допускается только в случаях объявления его в розыск или нахождения вне пределов РК и уклонения от явки в органы предварительного следствия при надлежащем уведомлении о времени и месте судебного заседания.

9. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор обосновывает необходимость избрания в качестве меры пресечения ареста обвиняемого, подозреваемого, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

10. Рассмотрев ходатайство о санкционировании меры пресечения в виде ареста обвиняемого, подозреваемого, судья выносит постановление о санкционировании ареста обвиняемого, подозреваемого либо об отказе в санкционировании ареста.

11. Постановление суда незамедлительно направляется в орган уголовного преследования, возбудивших ходатайство о санкционировании меры пресечения в виде ареста, а также прокурору, обвиняемому, подозреваемому, потерпевшему и подлежит немедленному исполнению.

12. Повторное обращение органа уголовного преследования в суд с ходатайством о санкционировании меры пресечения в виде ареста в отношении одного и того же лица по тому же уголовному делу после вынесения судьей постановления об отказе в санкционировании

указанной меры пресечения возможно лишь при возникновении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость ареста.

13. Если вопрос об избрании меры пресечения в виде ареста в отношении подсудимого возникает в суде, то решение об этом принимает суд по ходатайству стороны или по собственному инициативе, о чем выносит постановление.

14. О применении ареста в качестве меры пресечения орган, ведущий уголовный процесс. Обязан уведомить родственников обвиняемого, подозреваемого в порядке установленном статьей 138 настоящего Кодекса.

15. Постановление суда о санкционировании ареста обвиняемого, подозреваемого или об отказе в этом может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 110 настоящего Кодекса.

16. Рассмотрение областным или приравненным к нему судом вопроса о санкционировании ареста обвиняемого, подозреваемого в случаях отмены постановления судьи районного или приравненного к нему суда об отказе в санкционировании ареста осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 110 настоящего Кодекса..

Лицам, к которым применена мера пресечения в виде ареста, могут помещаться в места содержания задержанных, тюрьмы, следственных изоляторы, штрафные изоляторы в ИУ, гауптвахты в воинских частях.

Порядок содержания арестованных, определяется ст.152 УПК РК.

а) отличия мер пресечения от иных мер процессуального принуждения:

Меры пресечения отличаются от обязательств о явке, привода, временного отстранения от должности, наложения ареста на имущество, денежного взыскания в том, что вышеперечисленные иные меры пресечения применяются с целью обеспечения полноты всесторонности и объективности при расследовании всего уголовного дела. При этом сроки иных мер процессуального принуждения в некоторых случаях (привод) ограничиваются временем производства отдельного следственного действия.

Меру пресечения - арест необходимо отличать от меры уголовного наказания - лишения свободы.

Эти отличия сводятся к следующему:

1) назначение применяется только судом. Мера пресечения применяется работниками дознания, следователем, прокурором и судом;

2) наказание (лишение свободы) применяется только к виновному в совершении преступления, в отношении которого приговор вступил в законную силу.

Мера пресечения (арест) применяется к обвиняемому и только в исключительных случаях к подозреваемому. Кто такой обвиняемый мы знаем из прошлой темы. Это лицо, которому предъявлено обвинение;

3) уголовное наказание применяется только в стадии судебного разбирательства.

Мера пресечения применяется во всех стадиях, кроме возбуждения уголовного дела.

4) наказание применяется с целью восстановления социальной справедливости, исправления и предупреждения совершения новых преступлений.

Целью же меры пресечения является создание условий для успешного раскрытия преступлений, воспрепятствовать обвиняемому скрыться от следствия и суда, помешать установлению истины по делу.

Значение мер пресечения определяется тем, что они играют важную роль в осуществлении уголовного процесса по охране общественного и государственного строя, защите прав и интересов граждан от преступных посягательств.

Законное и обоснованное применение мер пресечения создает благоприятную спокойную обстановку расследования, делает его быстрым и объективным, гарантирует неприкосновенность личности и предупреждает совершения преступлений.

Подводя итог следует отметить, что мерами пресечения в уголовном процессе называются такие меры процессуального принуждения, которые применяются органами дознания, следователем, прокурором и судом в отношении обвиняемого (подозреваемого) с тем, чтобы предотвратить уклонение его от следствия и суда, не дать возможность препятствовать установлению истины по делу, пресечь продолжение обвиняемым преступной деятельности, а также обеспечения исполнения приговора.

Избрание меры пресечения - очень ответственный акт, требующий внимательного и вдумчивого подхода, строжайшего выполнения всех требований закона, об основаниях избрания этой меры пресечения и ее процессуального оформления пойдет речь во втором вопросе лекции.

5.2 Основания и процессуальный порядок применения мер пресечения

Рассмотренные в 1 вопросе меры пресечения применяются не автоматически и не к каждому обвиняемому. Уголовно-процессуальный закон применение мер пресечения связывает с наличием оснований для их применения. Что же является основанием и при каких условиях применяется мера пресечения?

В русском языке термин "основание" употребляется наряду с термином "причина" для обозначения явления, вызывающего возникновение другого явления.

При применении меры пресечения, наряду с наличием оснований УПК требует установить в каждом конкретном случае ее необходимость.

Сопоставление оснований применения меры процессуального принуждения со всеми обстоятельствами дела позволяет сделать вывод о необходимости ее применения в каждом конкретном случае.

Согласно ст.139 УПК РК мера пресечения избирается при наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый скроется от дознания, предварительного следствия или суда либо воспрепятствует объективному расследованию и разбирательству дела в суде или будет продолжать заниматься преступной деятельностью, а так же для обеспечения исполнения приговора.

Требование о применении мер пресечения при наличии к тому оснований предполагает оценку предусмотренных законом оснований во взаимосвязи со всеми обстоятельствами дела.

Из этого, например, следует, что нет необходимости в применении процессуального принуждения, если тот же самый результат может быть достигнут иными не принудительными мерами.

В этих случаях мера пресечения не избирается, от обвиняемого отбирается подписка с обязательством о явке к следователю и в суд сообщать свой адрес в случае перемены места жительства. Такое обязательство не является мерой пресечения.

Для привлечения лица в качестве обвиняемого необходимо установить его причастность к совершенному преступлению, а для избрания меры пресечения надо еще располагать и сведения о том, что поведение обвиняемого может помешать нормальному ходу следствия. Поэтому, вопрос о применении меры пресечения возникает лишь тогда, когда появляется фигура и разрешается этот вопрос в зависимости от поведения обвиняемого в дальнейшем.

Например, гр.Власову было предъявлено обвинение в том, что он работая на комбайне по подборке пшеницы, во время дождя приехал домой и не выгрузил из бункера 200 кг зерна пшеницы.

Он привлекался за хищение. Власов семейный, по работе характеризуется положительно. Оперативный уполномоченный ОБЭП избрал в отношении Власова меру пресечения - арест, хотя свидетели показывали, что зерно, увлажненное дождем, могло остаться на стенках бункера.

Спрашивается, имелись ли здесь данные, указывающие, что Власов мог помешать ходу следствия? Нет. Такие данные не усматривались. Путем следственного эксперимента было установлено, что во время дождя на стенках бункера остается часть слипшегося зерна. В результате уголовное дело было прекращено, а мера пресечения отменена, за отсутствием в действиях Власова состава преступления.

Рассуждая об основаниях применения меры пресечения, необходимо знать, что согласно ст.150 УПК РК к лицам, обвиняемым в совершении тяжких преступлений, арест может быть применено по мотивам одной лишь опасности преступления. Опасность совершенного преступления в данном случае может выступить единственным основанием для избрания указанной меры пресечения.

Основания для применения мер пресечения не следует смешивать с обстоятельствами, учитываемых при применении мер пресечения.

Согласно ст.141 УПК РК к ним относятся:

- тяжесть предъявленного обвинения;
- личность обвиняемого (подозреваемого);
- род его занятий;
- возраст,
- состояние его здоровья;
- семейное положение;
- род занятий;
- имущественное положение;
- наличие постоянного места жительства и др. обстоятельства.

Между названными обстоятельствами и основаниями существует тесная связь. Поскольку данные, служащие достаточным основанием для применения меры пресечения, позволяют сделать лишь вероятный вывод, а недостоверный.

Обстоятельства, указанные в ст.141 УПК РК, дают возможность правильно определить степень вероятности уклонения обвиняемого от следствия и суда. Эти обстоятельства оказывают влияние не только на

выбор конкретной меры пресечения, но и на решение вопроса о применении меры пресечения вообще. Это прямо подчеркивается в ст.139 УПК РК.

Например, Люков, ранее неоднократно судимый, не имея постоянного места жительства и работы, разъезжая по различным городам РК и Сибири, уклонялся от содержания несовершеннолетних детей.

Эти обстоятельства: прежние судимости, не имеет постоянного места жительства и работы свидетельствует о том, что он опять может скрыться от следствия и суда, оказался выбор избрания конкретной меры пресечения - арест.

Таким образом, основания для применения мер пресечения и обстоятельства, учитываемые при этом, подлежат установлению и должны найти отражение в материалах уголовного дела.

Как правило, мера пресечения применяется только к обвиняемому, но уголовно-процессуальным законом (ст.142 УПК РК), предусмотрено, что в исключительных случаях она может быть применена и в отношении подозреваемого до предъявления ему обвинения, если имеются фактические данные, указывающие на причастность этого лица к совершению преступления.

Порядок применения мер пресечения

Указан в ч.2 ст.143 УПК РК, где говорится "О применении меры пресечения орган, ведущий уголовный процесс выносит постановление, содержащее указание на преступление в котором подозревается или обвиняется лицо и основания для применения этой меры пресечения".

Из этого требования закона вытекает, что лицо (орган), применяющее меру пресечения, должно не только предполагать возможность уклонения обвиняемого (подозреваемого) от следствия и суда и т.д., а располагать определенными фактическими данными, свидетельствующими о возможности совершения обвиняемым подобных действий и приведших к выводу о необходимости применения меры пресечения вообще и конкретной меры пресечения, в частности.

В Постановлении - об избрании меры пресечения делается вывод не только о том, что обвиняемый может скрыться, помешать установлению истины по делу или заниматься преступной деятельностью, но и указываются те фактические данные, на которых базируется этот вывод. Только такое постановление можно признать мотивированным, а само решение о применении меры пресечения обоснованным.

Как и любое другое решение следователя постановление об избрании меры пресечения состоит из 3-х частей.

Вводная часть. В ней указывается наименование документа; время и место его вынесения; фамилия, имя, отчество, звание того, кто вынес данное постановление; номер уголовного дела; фамилия, имя, отчество обвиняемого (подозреваемого), его год рождения, место рождения, образование, партийность, семейное положение, место работы и должность, адрес, судимость.

Описательно-мотивировочная часть (начинается со слова "установил")- указываются установленные обстоятельства преступления, его квалификация основания и цель (цели) применения меры пресечения статьи УПК, которыми руководствовалось лицо, вынесшее данное постановление, статья УК, по которой обвиняется.

Резолютивная часть (начинается со слова "постановил") - формулируется решение о применении меры пресечения, приводятся фамилия, имя, отчество и другие сведения о личности обвиняемого (подозреваемого), указывается кому поручается исполнение постановления (например: начальнику следственного изолятора, если это - арест).

Постановление объявляется обвиняемому и подписывается им и лицом, составившим постановление (следователем, дознавателем и т.д.).

Суть требования, что постановление об избрании меры пресечения объявляется лицу, в отношении которого оно вынесено, заключается не только в том, чтобы это лицо поставить в известность, но и в том, чтобы оно убедилось в правильности принятого решения.

Мотивированное постановление об избрании меры пресечения дает возможность обвиняемому, в случае его несогласия с ним, обжаловать это решение с приведением конкретных доводов и аргументов в свою пользу.

Те же постановления, в которых в качестве основания указывается лишь общий вывод типа "может скрывается от следствия и суда", лишают обвиняемого такой возможности.

Если избирается мера пресечения арест, то постановление кроме утверждения его начальником органа дознания, должно быть санкционировано

Следователь, пользуясь процессуальной самостоятельностью, не утверждает подобное постановление и сразу после составления постановления об аресте санкционирует его у судьи..

Статья 153. Сроки ареста, порядок их продления.

1. Срок ареста при досудебном производстве по делу не может превышать двух месяцев , кроме исключительных случаев ,предусмотренных настоящим Кодексом.

2. В случае невозможности закончить расследование в срок до двух месяцев и при отсуствии оснований для изменения или отмены меры пресечения этот срок может быть продлен по мотивированному ходатайству следователя ,согласованному с районным (городским) прокурором и приравненными к нему иными прокурорами ,судей районного и приравненного к нему суда- до трех месяцев, а по мотивированному ходатайству следователя, согласованному с прокурором области и приравненными к нему прокурорами и их заместителями, судьей районного и приравненного к нему суда до шести месяцев.

3. Продление срока ареста свыше шести месяцев может быть осуществлено судьей районного суда и приравненного к нему суда лишь ввиду особой сложности дела по мотивированному ходатайству начальника следственного отдела, согласованному с прокурором области и приравненному к нему прокурорами ,-до десяти месяцев.

4. Продление срока ареста свыше десяти месяцев допускается в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений ,судьей районного и приравненного к нему суда по мотивированному ходатайству начальника следственного отдела ,согласованному с прокурором области и приравненными к нему прокурорами,- до двенадцати месяцев, Вопрос о продлений срока ареста свыше девяти месяцев предварительно рассматривается на коллегии прокуратуры области и приравненной к ней прокуратуры.

5. Дальнейшее продление срока ареста не допускается ,арестованный обвиняемый подлежит немедленному освобождению. Срок ареста не может превышать максимального срока лишения свободы, предусмотренного уголовным законом за совершение инкриминируемому обвиняемого преступления.

6. Ходатайство о продлении срока ареста до трех месяцев представляется для согласования районному (городскому) прокурору и приравненному к нему иным прокурорам не позднее десяти суток до истечения срока ареста и рассматривается прокурором в срок не более трех суток с момента поступления ходатайства.

7.Ходатайство о продлении срока ареста свыше трех месяцев должно быть представлено прокурору для согласования не позднее

пятнадцати суток до истечения срока ареста и рассматривается прокурором в срок не более пяти суток с момента его поступления.

8. Рассмотрев ходатайство о продлении срока ареста, прокурор выражает согласие и незамедлительно направляет его с материалами уголовного дела, подтверждающими обоснованность продления срока ареста, в соответствующий суд либо письменной резолюцией на ходатайстве мотивированно отказывает в согласии. В случае не поддержания прокурором ходатайство о продлении срока ареста обвиняемому подлежит немедленному освобождению по истечении срока ареста.

9. Ходатайство о продлении срока ареста до трех месяцев представляется в суд не позднее семи суток до истечения срока ареста, о продлении срока ареста свыше трех месяцев - не позднее десяти суток.

10. Ходатайство о продлении срока ареста подлежит рассмотрению судьей единолично. В судебном заседании обязательно участвует прокурор. В заседании также могут участвовать, защитник, законный представитель обвиняемого, потерпевший, его заместитель и представитель, неявка которых при своевременном извещении о времени рассмотрения жалобы, протеста не препятствует их судебному рассмотрению.

11. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившемуся лицам их права и обязанности, затем заслушав доводы сторон по внесённому ходатайству на предмет необходимости оставления меры пресечения в виде ареста, вносит одно из следующих постановлений:

- 1) об удовлетворении ходатайства о продлении срока ареста обвиняемого;
- 2) об отказе в удовлетворении ходатайства о продлении срока ареста обвиняемого и отмене или изменении меры пресечения не менее строгую и освобождении обвиняемого из-под стражи.

12. Ходатайство о продлении срока ареста подлежит рассмотрению судьей районного и приравненного к нему суда в срок не более трех суток со дня поступления ходатайства.

13. Руководитель администрации места содержания под стражей обязан не позднее чем за двадцать четыре часа до истечения срока ареста обвиняемого уведомить об этом орган или лицо, в производстве которого находится уголовное дело, а также прокурора. Если по истечении установленного законом срока ареста в качестве меры пресечения соответствующее решение об освобождении обвиняемого либо о продлении срока его ареста в качестве меры

пресечения не поступило, руководитель администрации места содержания под стражей освобождает его своим постановлением, копию которого в течение двадцати часов направляет органу или лицу, в производстве которого находится уголовное дело и прокурору.

14. При невыполнении требований части тринадцатой настоящей статьи руководитель администрации места содержания под стражей несет ответственность установленную законом.

15. Срок ареста исчисляется с момента заключения обвиняемого, подозреваемого под стражу до направления прокурором дела в суд. В срок ареста засчитывается время задержания лица в качестве подозреваемого, время домашнего ареста и принудительного нахождения в психиатрическом или медицинском учреждении по решению суда. Время ознакомления с материалами уголовного дела обвиняемым, его защитником, а также прокурором в порядке статьи 282 настоящего Кодекса, при исчислении срока ареста не учитывается.

16. В случае повторного ареста обвиняемого, подозреваемого по одному и тому же делу, а также по соединенному с этим или выделенному на него уголовному делу срок ареста исчисляется с учетом времени, проведенного под стражей.

17. В случае выдачи Республики Казахстан иностранным государством разыскиваемого лица срок ареста исчисляется со дня его прибытия на территорию Республики Казахстан, При этом время содержания под стражей лица в порядке экстрадиционного ареста на территории иностранного государства в случае его выдачи засчитывается при назначении наказания в общий срок содержания под стражей.

18. Порядок исчисления и продления срока ареста обвиняемого устанавливается настоящей статьей, применяется также при отмене приговора в результате производства в надзорной инстанции или по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении лица, отбывающего наказание в виде лишения свободы, и направлении дела на новое расследование с применением судом меры пресечения в виде ареста.

19. При возвращении судом дела для дополнительного расследования, по которому предельный срок ареста обвиняемого не истек, а оснований для изменения меры пресечения не имеется, этот же суд продлевает срок ареста в пределах одного месяца, со дня вступления решения суда в законную силу.

При избрании меры пресечения заключение под стражу закон обязывает лиц, избравших эту меру, решить вопрос о несовершеннолетних детях, взятого под стражу, если они остаются безнадзорными. Лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или суд обязаны передать их на попечение родственникам, либо другим лицам или учреждениям, о чем выносятся постановление или определение. Одновременно закон обязывает эти органы применять меры к охране имущества и жилища обвиняемого, заключенного под стражу, если они остаются без присмотра. Эти меры заключаются в опечатывании жилища обвиняемого, а также в передаче имущества обвиняемого на хранение отдельным лицам или органам.

О принятых мерах уведомляется лицо, заключенное под стражу (ст.155 УПК РК).

Рассмотрев вопрос можно сделать следующий вывод:

1) ст.139 УПК РК мера пресечения избирается при наличии достаточных оснований полагать, что:

а) обвиняемый скроется от дознания, предварительного следствия или суда;

б) воспрепятствует объективному расследованию и разбирательству дела в суде;

в) будет продолжать заниматься преступной деятельностью;

г) не будет обеспечено исполнение приговора;

2) применение мер пресечения предполагает вынесение постановления об их избрании;

3) порядок избрания мер пресечения детально регламентирован уголовно-процессуальным законом и, в отдельных случаях (при избрании меры пресечения - арест) требуется санкция судьи.

Основания и процессуальный порядок отмены или изменения меры пресечения

В большинстве случаев мера пресечения - избранная на предварительном следствии, сохраняется и по его окончании, и при постановлении обвинительного приговора. Однако, закон предусматривает возможность ее изменения и отмены.

В соответствии с действующим уголовно-процессуальным законом органы предварительного расследования, прокурор и суд вправе изменить или отменить избранную меру пресечения.

1. "Мера пресечения - указывается в ст.154 УПК РК - отменяется, когда в ней отпадает необходимость, или изменяется на

более строгую или более мягкую, когда изменяются основания для избрания меры пресечения предусмотренные статьями 139 и 141 настоящего кодекса".

2. Отмена или изменение меры пресечения производится по мотивированному постановлению органа, ведущего уголовный процесс.

3. Мера пресечения санкционированная ,примененная прокурором, избранная по его указанию в ходе досудебного производства по уголовному делу ,может быть отменена или изменена только с согласия прокурора.

4.Обжалование,опротестование постановления органа уголовного преследования об избрании либо отмене меры пресечения производится в порядке, предусмотренном статьями 103-109 настоящего Кодекса.

5. Отмена или изменение меры пресечения в виде ареста ,домашнего ареста обвиняемого, подозреваемого, примененной по санкции суда , производится с санкции суда на основании мотивированного постановления органа уголовного преследования , поддержанного прокурором ,кроме случаев ,предусмотренных частью шестой настоящей статьи . Постановление об отмене или изменении меры пресечения подлежит рассмотрению в течение шести часов с момента поступления материалов уголовного дела в суд, судьей единолично в судебном заседании с участием прокурора , в случае необходимости судьей обеспечивается участие в судебном заседании обвиняемого, подозреваемого ,и их защитника, законного представителя, потерпевшего .его законного представителя ,представителя.

6. При прекращении уголовного преследования на стадии досудебного производства в отношении обвиняемого, подозреваемого по реабилитирующим основаниям отмена меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста производится следователем, органом дознания с согласия прокурора немедленно.

7. Обжалование ,опротестование постановления суда об отмене или об отказе в отмене санкции на применение меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста производится в порядке, предусмотренном статьей 110 настоящего Кодекса

Статья 283. Решение прокурора о мере пресечения по делу.

По делу поступившему с обвинительным заключением ,прокурор вправе мотивированным постановлением отменить или изменить ранее избранную меру пресечения ,если такова не была

применена ,за исключением ареста или домашнего ареста ,он руководствуется соответственно статьями 149,150,154 настоящего Кодекса.

Статья 496.

Вопрос о санкционировании меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста обвиняемого в совершении преступления депутата Парламента Республики Казахстан разрешается районным судом города Астаны на основании постановления лица, осуществляющего предварительное следствие поддержанного Генеральным прокурором Республики Казахстан.

Надзор за законностью расследования уголовного дела в отношении депутата Парламента Республики Казахстан осуществляет Генеральный прокурор РК . Санкции на производство следственных действия в отношении депутата Парламента РК, которые согласно настоящему Кодексу , должны санкционироваться прокурором , даются Генеральным прокурором РК. Продление срока ареста или домашнего ареста в отношении депутата Парламента РК в порядке предусмотренном статьей 153 настоящего Кодекса , поддержанное Генеральным прокурором РК , производится судом города Астаны . Вопрос о поддержании ходатайства Генеральным прокурором РК на продление срока ареста свыше десяти месяцев предварительно рассматривается на коллегии Генеральной прокуратуры РК .

Статья 497.

Вопрос о санкционировании меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста обвиняемого в совершении преступления Председателя или члена Конституционного суда РК разрешается районным судом города Астаны на основании постановления лица, осуществляющего предварительное следствие ,поддержанное Генеральным прокурором РК.

Статья 498.

Вопрос о санкционировании меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста обвиняемого в совершении преступления судьи разрешается районным судом города Астаны на основании постановления лица ,осуществляющего предварительное следствие ,поддержанного Генеральным прокурором РК

Статья 499.

Вопрос о санкционировании меры пресечения в виде ареста или домашнего ареста обвиняемого в совершении преступления Генерального прокурора РК разрешается районным судом города Астаны на основании постановления лица ,осуществляющего предварительное следствие ,поддержанного первым заместителем

Генерального прокурора РК в порядке, предусмотренном статьей 153 и частью восьмой статьи 496 настоящего Кодекса .

Статья 534 ч 1.

После изучения представленных материалов и наличии достаточных оснований полагать, что задержанный является лицом ,объявленным в розыск , и при отсутствии оснований ,изложенных статьей 532 настоящего Кодекса ,прокурор вносит в районный и приравненный к нему суд ходатайство об экстрадиционном аресте. Судья районного и приравненного к нему суда с соблюдением правил и сроков ,предусмотренных статьей 150 настоящего Кодекса ,рассматривает ходатайство и выносит одно из следующих постановлений об экстрадиционном аресте , об отказе в экстрадиционном аресте.

Обжалование, опротестование и апелляционное рассмотрение данного постановления судьи осуществляются в порядке , предусмотренном статьей 110 настоящего Кодекса .

Мера пресечения отменяется:

- 1) по достижении цели, для которых она применялась;
- 2) при прекращении уголовного дела.

Например, Уваров был арестован за покушение на убийство. В ходе следствия было установлено, что это преступление совершил Ведерников, который уже отбывает наказание за другое преступление и узнав, что Уваров (двоюродный брат Ведерникова) привлекают за его преступление, явился к начальнику ИК с повинной. Уголовное дело в отношении Уварова было прекращено, а избранная мера пресечения - арест - отменена.

3) мера пресечения отменяется, если она была применена к подозреваемому, но в течение 10-ти дней собрать доказательства для предъявления обвинения не представилось возможным.

Например, Рыбаков был задержан по подозрению в разбойном нападении, по истечении 3-х суток в отношении подозреваемого Рыбакова была применена мера пресечения - заключение под стражу. Однако, в течение 10-ти суток с момента задержания Рыбакова данных, указывающих, что это преступление совершено именно им, добыто не было. Поэтому Рыбакову обвинение не предъявлялось, мера пресечения отменена и он был освобожден. Преступление осталось не раскрытым.

Изменение меры пресечения

В зависимости от конкретных обстоятельств дела мера пресечения может быть изменена на более легкую или наоборот на более строгую.

Большое значение для изменения меры пресечения имеет изменение обстоятельств, которые учитывались при ее избрании: изменилось обвинение, отношение обвиняемого к содеянному, состояние его здоровья, семейное положение и т.д.

Так, мера пресечения в виде ареста может быть изменена на другую в связи с изменением обвинения в сторону смягчения. При этом, если по новому обвинению за преступление не может быть назначено наказание в виде лишения свободы, обвиняемый подлежит освобождению из-под стражи в обязательном порядке.

И наоборот, если обвиняемый, в отношении которого применена подписка о невыезде и надлежащем поведении или другая мера пресечения, не связанная с лишением свободы, не является по вызовам, старается оказать воздействие на свидетелей или потерпевших либо продолжает свою преступную деятельность, к нему может быть применена мера пресечения в виде содержания под стражей - ареста.

Например, Тимохин, обвинявшийся в преступлении, предусмотренном ст.119 УК РК - истязание, находясь под подпиской о невыезде, стал склонять свидетелей к даче ими ложных показаний, применяя для этого в одних случаях подкуп, в др. - угрозу. Эти обстоятельства послужили основанием для изменения ему меры пресечения подписки о невыезде на более строгую - арест. (Из практики следственного отдела).

Мера пресечения отменяется или изменяется теми же должностными лицами, которые наделены правом их избирать. Об этом выносится мотивированное постановление должностного лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело.

Постановление об отмене или изменении меры пресечения в виде содержания под стражей направляется администрации соответствующего места предварительного заключения и должно быть исполнено немедленно по получении.

Тема 6 Процессуальные документы. Сроки и судебные издержки

6.1 Процессуальные документы, составляемые при производстве предварительного расследования, их формы, структура, содержание, требования, предъявляемые к этим документам

1 Решение задачи формирования в РК правового государства связано с обеспечением верховенства закона во всех сферах жизни общества, проявлением правовой реформы, обновлением законодательства, повышением роли суда, прокурорского надзора, адвокатуры, улучшением работы следственного аппарата.

Правовая реформа, повышение правовой культуры, профессиональной грамотности должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, должны исключить нарушение законности расследования преступлений и рассмотрении в судах уголовных дел.

В уголовном судопроизводстве уровень законности прежде всего выражается в тех действиях и решениях, которые исходят от органов и должностных лиц, осуществляющих судопроизводство. В ходе судопроизводства вся деятельность органов расследования и суда регламентирована законом и протекает в определенной процессуальной форме. Одним из ее признаков является письменный характер - действия и решения в уголовном процессе должны облекаться в письменную форму, в процессуальный документ, только в том случае они приобретают значение для развития процесса, движение уголовного дела.

Эти действия и решения, зафиксированные в процессуальном документе, представляют собой так называемые уголовно-процессуальные акты (документы).

Уголовно-процессуальный документ (акт) - это прежде всего действия должностных лиц и органов, осуществляющих судопроизводство (допрос, задержание, привод и т.д.), но действия становятся актами, если оформлены процессуальными документами. К процессуальным актам относятся также решения должностных лиц и органов, выраженные в процессуальном документе (постановление признания потерпевшим, обвинительное заключение, приговор и т.д.).

Понимание процессуального акта как единства процессуальных действий, решений и документов имеет большое практическое значение. Требование законности должно относиться ко всем этим

элементам процессуального акта. Иногда на практике законность нарушается в ходе процессуального действия (незаконные методы допроса), а в процессуальном документе (протоколе допроса) все изложено с учетом требований закона. Возможно, и другое процессуальное действие осуществлено в полном соответствии с требованиями закона (например, задержание), а в протоколе следственного действия (протоколе задержания) не указаны мотивы задержания. И в том и в другом случае уголовно-процессуальные акты будут незаконными.

В юридической литературе к уголовно-процессуальным актам иногда относятся все процессуальные документы, которые возможны по уголовному делу (подписка о невыезде, личное поручительство, исковое заявление, кассационная жалоба, жалоба на действия следователя и т.д.). являясь процессуальными документами они не могут быть отнесены к процессуальным актам, для которых характерно то, что они принимаются должностными лицами и органами, ответственными за проведение уголовного процесса.

Итак, уголовно-процессуальные акты - это закрепленные в процессуальном документе действия и решения должностных лиц и органов, ответственных за проведение уголовного судопроизводства.

Уголовный процесс можно разделить на две основные части: досудебное производство и производство в суде. Этому соответствуют два основных вида уголовно-процессуальных актов: акты досудебного производства (следственные акты) и акты судебных стадий процесса (судебные акты).

Выделяя общие признаки понятия "уголовно-процессуальные акты", вместе с этим необходимо отметить, что по своему содержанию они подразделяются на многочисленные виды, поэтому их будет лучше разделить на три основные группы.

Первая - это уголовно-процессуальные акты в виде решения по конкретным вопросам, возникающим в уголовном процессе. К ним относятся постановления следователя, прокурора, судьи, определения суда, обвинительное заключение, приговор суда.

Вторая группа - это процессуальные акты, фиксирующие ход и результаты в процессуальных действиях, протоколы судебных заседаний.

Третья группа - это процессуальные акты, в которых органы расследования и суд считают необходимым поставить на обсуждение перед соответствующими организациями или должностными лицами тот или иной вопрос. К числу таких актов можно отнести представление следователя, прокурора, частного определения суда.

В уголовном судопроизводстве возможны и другие разнообразные процессуальные акты: письменное поручение следователя, письменное возражение следователя и т.д.

Среди уголовно-процессуальных актов особое значение имеют акты, в которых выражено конкретное решение по правовым процессуальным вопросам. Это, например такие акты, как постановление о возбуждении или об отказе в возбуждении уголовного дела, постановление о привлечении в качестве обвиняемого, постановление или определение о прекращении уголовного дела, обвинительное заключение и другие. Основным признаком для этой группы уголовно-процессуальных актов является то, что акты этой группы разрешают те или иные вопросы, возникающие в уголовном процессе. Эту группу актов принято именовать решениями уголовного судопроизводства. Уголовно-процессуальное законодательство РК к решениям относит: приговор, определение, постановление, возможны и другие решения по уголовному делу.

Уголовно-процессуальные акты (решения) могут касаться различных правовых вопросов. Это могут быть только процессуальные вопросы (постановление о признании потерпевшим, об избрании меры пресечения) или уголовно-правовые вопросы, постановление о прекращении дела по амнистии, за отсутствием в действиях состава преступления. Процессуальный акт - решение может затрагивать несколько различных правовых вопросов, это особенно характерно для приговора.

Уголовно-процессуальный акт - решение обладает рядом признаков. Прежде всего процессуальным решением присущ властный характер, они являются результатом выполнения должностными и органами возложенных на них обязанностей в уголовном судопроизводстве и обязательны для исполнения органами и лицами, в которых они касаются.

Процессуальные решения - необходимое условие реализации норм уголовного права, только посредством процессуальных решений возможно применение уголовного права в каждом конкретном случае. С их помощи в уголовном деле разрешается основной вопрос уголовного процесса - вопрос об ответственности за преступления. Они не только разрешают конкретные правовые вопросы, но и становятся юридическими фактами, которые приводят к возникновению, прекращению изменению процессуальных правоотношений, к возникновению прав и обязанностей участников уголовного судопроизводства. Так, постановление о привлечении в

качестве обвиняемого порождает у обвиняемого, следователя и других участников процесса, взаимных прав и обязанностей.

Итак, для уголовно-процессуальных актов - решений характерны следующие черты: они исходят от лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство и выражают властное веление органов государства, приводят к возникновению или прекращению уголовно-процессуальных отношений, подтверждают наличие или устанавливают отсутствие материально-правовых отношений, они должны быть вынесены в установленном законом порядке и выражены в определенной форме.

Значение уголовно-процессуальных актов состоит прежде всего в том, что они направлены на решение задач уголовного судопроизводства. Процессуальными актами органы расследования, суд оформляют свои действия, направленные на раскрытие преступлений и изобличение виновных с тем, чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

Значение уголовно-процессуальных актов не только в том, что они являются формой закрепления властных уголовно-процессуальных действий и решений органов расследования и суда, а и в том, что они должны обеспечить охрану и реализацию процессуальных прав участников процесса: обвиняемого, потерпевшего и других лиц.

Содержание уголовно-процессуальных актов должно соответствовать предписаниям закона о правах и интересах участников судопроизводства. В протоколе о задержании необходимо изложить основания и мотивы задержания, в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого - конкретное преступление, в котором обвиняется лицо и (т.д.). Процессуальные акты должны гарантировать участникам процесса возможность реально воспользоваться своими правами.

Значение уголовно-процессуальных актов в охране прав и законных интересов граждан заключается в правильном, справедливом решении основного вопроса по уголовному делу - вопроса об уголовной ответственности, о признании виновным в совершении преступления и о наказании. К сожалению, еще встречаются ошибочные процессуальные решения: невиновные привлекаются к уголовной ответственности, в отношении виновных прекращаются уголовные дела. Устранению этих ошибок должно содействовать повышение качества процессуальных актов.

Значение процессуальных актов - в обеспечении законности расследования преступлений и судебного рассмотрения уголовных дел: они должны отвечать требованиям законности, закреплять процессуальные действия, которые были проведены в точном соответствии с законом. Роль процессуальных актов в обеспечении законности состоит и в том, что с ее помощью восстанавливается законность в том случае, когда в уголовном судопроизводстве были допущены незаконные процессуальные действия или приняты незаконные решения. Так, прокурор отменяет незаконное постановление следователя о прекращении уголовного дела, суд выносит оправдательный приговор.

Особое значение процессуальные акты имеют в формировании доказательств по уголовному делу. Каждое преступление оставляет следы и эти фактические данные реально существуют. Закрепить их и тем самым перенести в уголовное дело уже в качестве уголовно-процессуальных доказательств можно только с помощью процессуальных актов: протоколов следственных действий, судебных заседаний и др.

Без процессуального оформления реально существующие факты не смогут стать доказательствами по уголовному делу. От качества процессуального документа зависит и достоверность доказательства.

Кроме того следует отметить воспитательное значение уголовно-процессуальных актов. Оно заключается в определенном влиянии на участников процесса, а также на других лиц. Таки эффектом обладает прежде всего приговор суда, который должен воспитывать граждан в духе неуклонного исполнения законов. Воспитательную роль выполняют частные постановления суда, представления следователя и прокурора о причинах преступлений и условиях, способствовавших им (ст.204 УПК, УПК РК)

Сущность уголовно-процессуальных актов раскрывается в тех требованиях, которые закон предъявляет к ним. Требования к содержанию некоторых процессуальных актов четко указаны в законе. Это прежде всего касается приговора суда, который в соответствии со ст.369 УПК РК должен быть законным и обоснованным. Требования к содержанию обвинительного заключения приведены в ст. 278 УПК РК. Однако в законе нет общих указаний о требованиях ко всем уголовно-процессуальным актам, в отношении некоторых из них названы лишь основные реквизиты.

Уголовно-процессуальной наукой и практикой разработаны общие, основные требования ко всем процессуальным актам, такими требованиями являются: законность, обоснованность,

мотивированность. Кроме того, по своему содержанию процессуальный акт должен быть логичным, ясным, кратким, грамотно изложенным.

Законность уголовно-процессуального акта заключается в его соответствии предписаниями уголовно-процессуального закона, а также материального, в частности уголовного закона. Уголовно-процессуальный закон устанавливает условия, порядок, форму процессуальных действий и процессуальных документов, тем самым определяется законность уголовно-процессуальных актов.

Процессуальный акт будет законным, если он предусмотрен нормой уголовно-процессуального закона.

Процессуальный акт возможен лишь в пределах компетенции должностного лица или органа, осуществляющего судопроизводство. Так, если дознаватель вынес постановление о возбуждении уголовного дела, то оно является незаконным, поскольку возбудить уголовное дело может не дознаватель, а орган дознания.

В уголовно-процессуальном акте и процессуальное действие, и процессуальный документ должны соответствовать требованиям законности. Поэтому проведение процессуального действия с нарушением закона, процессуальной формы делает незаконным и соответствующий процессуальный документ.

Каждый уголовно-процессуальный акт должен содержать реквизиты, установленные для него законом, а также указание на норму уголовно-процессуального кодекса, на основании которой он составлен.

Процессуальные акты предварительного расследования

Акты предварительного расследования подразделяются на протоколы следственных действий, удостоверяющие факт производства, содержание и результаты определенного следственного действия, и решения по вопросам возникающим в ходе предварительного расследования. К решениям стадии предварительного расследования относятся: постановления, обвинительное заключение, представление органа дознания, следователя, прокурора по уголовному делу, поручения и указания прокурора, начальника следственного отдела, следователя, санкции суда и др.

Постановление о привлечении в качестве обвиняемого в нем в отношении конкретного лица формулируется обвинение в совершении одного или нескольких преступлений и с этого момента в

уголовном процессе появляется обвиняемый со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

Постановление о назначении экспертизы, постановление о продлении срока следствия, постановление о приостановлении предварительного расследования, постановление о признании потерпевшим (гражданским истцом) о привлечении в качестве гражданского ответчика, представление о принятии мер по устранению причин преступлений и условий, способствовавших его совершению, протоколы следственных действий, постановление о прекращении уголовного дела, постановление о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера, обвинительное заключение.

6.2 Исчисление сроков. восстановление пропущенного срока

Понятие течение и исчисление срока, хотя и взаимосвязаны, но не совпадают. Когда говорят о течении срока, то имеют в виду последовательную смену секунд, минут, часов, суток и т.д., т.е. процесс, присущий самому времени. Когда говорят об исчислении срока, то имеют в виду его подсчет, измерение, т.е. процесс, присущий деятельности человека. но исчисляться и измеряться может только текущий срок, поэтому выражение "срок исчисляется с такого-то момента" означает указание на начало его отсчета, а выражение "срок течет с такого-то времени - на начало срока, начало его течения."

Начало отсчета процессуального срока определяется согласно правилу, в соответствии с которым при исчислении сроков не принимается в расчет тот час и сутки, которыми начинается течение срока, данное правило касается всех сроков, исчисляемых как часами, так и сутками и месяцами. Но здесь имеет место одна существенная особенность в risks, исчисляемые часами, не включается лишь первый, неполный час, а в сроки, исчисляемые сутками и месяцами - первые неполные сутки. В силу этого исчисление сроков сутками и месяцами всегда начинается позднее, чем часами. Например, если подозреваемый задержан 1 января в 12 часов 15 мин., то 72 часовой срок применения задержания будет исчисляться, начиная с 13 часов этого же дня. А исчисление трехсуточного срока разрешения заявления о преступлении, поступившего, в 13 часов 1 января, начнется с 0 часов 2 января.

Исчисление производится с соблюдением определенных правил:

1) перерывы при исчислении текущего срока не допускаются, т.е. в него включается и не рабочее время;

2) срок, исчисляемый часами, оканчивается по истечении полного последнего часа;

3) срок, исчисляемый сутками - по истечении последних полных суток;

4) при исчислении сроков месяцами, срок истекает в соответствующее число последнего месяца, продолжительность месяца определяется по календарю. Во всех случаях календарный месяц начинается и оканчивается в несовпадающие числа. Например, если дело возбуждено 5 или 17 февраля, то месячный срок следствия истечет соответственно 5 или 17 марта.

В двух случаях закон предусматривает исключение из этого правила:

1) если последний месяц срока не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последние сутки месяца. Так, двухмесячный срок содержится под стражей, течение которого начато 30-го или 31-го декабря, истечет в феврале. Но поскольку в феврале 28 и 29 дней то срок должен истечь в последние сутки месяца, аналогично исчисляется срок, если месяц имеет 30 дней;

2) если окончание срока приходится на нерабочий день/выходной, праздничный/ то он автоматический продлевается. В этом случае последним днем считается первый, следующий за тем рабочий день.

В законе продолжительность срока иногда обозначается днями и годами. Для выбора конкретных правил исчисления таких сроков следует перевести в сутки и месяцы.

Во время течения сроков, исчисленных по выше изложенным правилам, должны быть выполнены конкретные процессуальные действия. Производство их по истечении срока означает его пропуск со всеми вытекающими отсюда последствиями. Жалоба или иной документ, сданные до истечения срока на почту, а для лица, содержащихся под стражей - администрации места заключения, считается поданным в срок, хотя адресатом они могут быть получены в по истечении срока.

Время сдачи жалобы или иного документа на почту определяется по почтовому штемпелю, при сдаче в учреждения и организации по канцелярскому журналу. Процессуальные сроки могут быть продлены лишь в случаях и в порядке, установленном законом.

Ст.56. Процессуальные действия, совершенные по истечении срока считаются недействительными, по ходатайству заинтересованного лица срок пропущенный по уважительной причине может быть восстановлен постановлением дознавателя, следователя прокурора и судьи в производстве которого находится дело. При этом срок восстанавливается для лица, пропустившего его.

Процессуальные сроки.

Исчисление сроков. Сроки установленные настоящим кодексом, исчисляются часами, сутками, месяцами, годами. При исчислении сроков не принимаются в расчет тот час и те сутки, которыми начинается течение срока. Это правило не относится к исчислению сроков при задержании.

При исчислении срока в него включается и не рабочее время.

При исчислении срока сутками срок истекает в двадцать четыре часа последних суток срока. При исчислении срока месяцами или годами срок истекает в соответствующее число последнего месяца, а если это месяц не имеет соответствующего числа, срок оканчивается в последний день этого месяца. Если окончание срока приходится на нерабочий/выходной, праздничный/ день то последним срока считается первый, следующий за ним, рабочий день, кроме случаев исчисления срока при задержании, аресте, домашнем аресте и нахождении в медицинском или специальном учебно-воспитательном учреждении.

При задержании лица по подозрению в совершении преступления срок исчисляется с момента (часа) фактического применения этой меры.

Соблюдение срока.

Срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство или иной документ сданы до истечения срока на почту, переданы или заявлены лицу, уполномоченному их принять, а для лиц, содержащихся под стражей либо помещенных в медицинское учреждение, - если жалоба или иной документ сданы до истечения срока администрации места содержания под стражей или медицинского учреждения. Время сдачи жалобы или иного документа на почту определяется по почтовому штемпелю, а время сдачи лицу, уполномоченному принять их, или администрации места содержания под стражей или медицинского учреждения - по отметки канцелярии или должностных лиц этих организаций.

Соблюдение установленного срока должностными лицами подтверждается соответствующим указанием в процессуальных документах. Получение документов, подлежащих вручению лицам,

участвующих в уголовном судопроизводстве, подтверждается приобретенной к делу их распиской.

Процессуальные сроки могут быть продлены лишь в случаях и порядке, установленном УПК РК.

Последствия срок, который был пропущен и порядок его восстановления.

Процессуальные действия, совершенные по истечении срока считаются не действительными.

По ходатайству заинтересованного лица срок, пропущенный по уважительной причине, может быть восстановлен постановлением дознавателя, следователя, прокурора или судьи, в производстве которого находится дело. При этом срок восстанавливается для лица, его пропустившего, но не других лиц, если иное не предусмотрено соответствующим решением органа, ведущего уголовный процесс.

По ходатайству заинтересованного лица исполнение решения, обжалованного с пропуском установленного срока, может быть приостановлено до разрешения вопроса о восстановлении пропущенного срока.

Отказ в восстановлении срока может быть обжалован /опротестован/ в установленном УПК РК порядке.

6.3 Процессуальные издержки. возмещение свидетелям, потерпевшим, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым, нанесенных расходов

Процессуальные издержки

Процессуальные издержки складываются из:

1) сумм выплачиваемых свидетелям, потерпевшим и их представителям, экспертам, специалистам, переводчикам, понятым в порядке статей 173, 174 УПК РК;

2) сумм выплачиваемых свидетелям, потерпевшим и их представителям, понятым не имеющим постоянного заработка, на отвлечение их от обычных занятий;

3) сумм выплачиваемых свидетелям, потерпевшим и их законным представителям, понятым, работающим и имеющим постоянный заработок, в возмещение недополученной ими заработной платы за все время, затраченное ими в связи с вызовом в орган, ведущий уголовный процесс;

4) вознаграждение, выплачиваемого экспертам, переводчикам, специалистам за выполнение ими своих обязанностей в процессе дознания и предварительного следствия в суде, кроме случаев, когда эти обязанности выполнялись в порядке служебного задания;

5) сумм, выплачиваемых за оказание защитником юридической помощи в случае освобождения подозреваемого, обвиняемого или подсудимого от ее платы либо участия адвоката в дознании, предварительном следствии или в суде по назначению, без заключения с клиентом соглашения;

6) сумм, израсходованных на хранение и пересылку вещественных доказательств;

7) сумм, израсходованных на проведение экспертизы в органах судебной экспертизы;

8) сумм, израсходованных в связи с розыском обвиняемого, скрывшегося от следствия или суда;

9) сумм израсходованных в связи с приводом обвиняемого к следователю или в суд в случае неявки его без уважительной причины, а также в связи с отложением судебного разбирательства из-за неявки подсудимого без уважительной причине либо явки его в суд в состоянии опьянения;

10) иных расходов, понесенных при производстве по уголовному делу.

6.4 Взыскание процессуальных издержек

Процессуальные издержки могут быть возложены судом на осужденного или принимаются на счет государства.

Суд вправе взыскать с осужденного процессуальные издержки за исключением сумм, выплаченных переводчику, а также защитнику в случаях, предусмотренных частями четвертой и пятой ст.176 УПК РК. Процессуальные издержки могут быть возложены и на осужденного освобожденного от наказания.

Процессуальные издержки связанные с участием в деле переводчика, принимаются за счет государства. Если переводчик выполнял свои функции в порядке служебного задания, оплата его труда возмещается государством организации, в которой работал переводчик.

Если подозреваемый или обвиняемый заявил отказ от защитника, но он не был удовлетворен и защитник участвовал в цели по назначению, то расходы по оплате труда адвоката принимаются на счет государства.

В случае оправдания подсудимого или прекращения дела в соответствии с пунктами 1,2 части первой статьи 37 и частью 2 статьи 269 УПК РК процессуальные издержки принимаются на счет государства. Если подсудимый оправдан лишь частично, суд

обязывает его оплатить процессуальные издержки, связанные с обвинением, по которому он признан виновным.

Процессуальные издержки принимаются на счет государства в случае имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы. Суд вправе освободить осужденного полностью или частично от уплаты процессуальных издержек, если их выплата может существенно отразиться на материальном положении лиц, которые находятся на иждивении осужденного.

Признавая виновными по делу нескольких подсудимых, суд определяет, в каком размере процессуальные издержки должны быть взысканы с каждого из них. Суд при этом учитывает характер вины, степень ответственности за преступление и имущественное положение осужденного.

По делам о преступлениях несовершеннолетних суд может возложить оплату процессуальных издержек на родителей несовершеннолетнего или лиц, их заменяющих.

При оправдании подсудимого по делу частного обвинения суд вправе взыскать процессуальные издержки полностью или частично с лица, по жалобе которого было начато производство. При прекращении дела за примирением сторон, процессуальные издержки взыскиваются с одной или обеих сторон.

В случае смерти обвиняемого его наследники не несут ответственности по обязательствам, связанным с процессуальными издержками.

Право взыскания процессуальных издержек прекращается в силу давности по истечении трех лет со дня вступления соответствующего решения суда в законную силу.

Тема 7 Процессуальные документы. Сроки и судебные издержки

7.1 Значение института возмещения ущерба

Понятие слова реабилитация включает в себя такие элементы как восстановление по суду в правах, восстановление доброго имени, и прежней репутации, т.е. понятие реабилитации лица, означает: прекращение уголовного преследования, отмену отбывания наказания в отношении лица при наличии к тому установленных законом оснований.

Реабилитация - это отказ государства в лице уполномоченных органов и должностных лиц продолжать однажды начатое уголовное

преследование, судебное разбирательство по основаниям, имеющим исключительно позитивный характер.

Отказ от продолжения уголовного процесса может исходить от суда либо органа уголовного преследования.

В соответствии со ст.39 УПК к реабилитирующим основаниям относятся:

- отсутствие события преступления;
- отсутствие в деянии состава преступления;
- отсутствие жалобы потерпевшего по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 105, 111, 112, 120 (ч.1), 121(ч.2), 123, 129, 130, 136, 140, 142, 144(ч.1,2), 145(ч.1), 188(ч.1), 296(ч.1), 300(ч.1) Уголовного кодекса Республики Казахстан, - то есть по делам частного обвинения; а также по делам о преступлениях частно-публичного обвинения;

- вступление в законную силу приговора суда по тому же обвинению либо наличие не отмененного судебного постановления в отношении лица, если установлена невозможность его уголовного преследования;

- отказ от уголовного преследования лица, если имеется не отмененное постановление органа уголовного преследования о возбуждении уголовного дела по тому же обвинению.

При наличии любого из названных основания лицо считается невиновным и не может быть подвергнуто каким-либо ограничениям в правах и свободах, гарантированных Конституцией Республики Казахстан.

Значение института возмещение ущерба, причиненного гражданами незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, определяется рядом факторов.

Один из них - масштабы, в которых он должен реализовываться. Ежегодно суды, рассматривающие уголовные дела по первой инстанции, выносят большое количество оправдательных приговоров. Более тысячи дел прекращается по основаниям, полностью реабилитирующим граждан, апелляционными и надзорными инстанциями. Немало уголовных дел прекращается по таким же основаниям органами предварительного следствия до их направления в суды, а равно после производства дополнительного расследования по поручениям прокуроров и судов. Многие граждане подвергаются незаконным арестам. Вполне понятно, что среди тех, в отношении кого дела прекращаются по реабилитирующим основаниям или кого освобождают из-под стражи, есть люди, которым закон предоставляет

право на возмещение ущерба (вреда) причиненного незаконными действиями должностных лиц. Кроме того, все еще идет процесс реабилитации жертв политических репрессий прошлых лет.

Количество граждан подвергавшихся таким репрессиям, исчисляется тысячами. Восстановление прав и законных интересов всех названных лиц предполагает не только отмену незаконных решений правоохранительных органов, опорочивших их доброе имя. Оно должно также влечь неотвратимо устранение по возможности любых негативных последствий решений такого рода. Это нужно и тем, кого реабилитируют, и правосудию, иным направлениям правоохранительной деятельности, и поддержанию их престижа на необходимом уровне.

Другим фактором, предопределяющим настоятельную необходимость изучения рассматриваемого правового института, вполне можно считать наши реалии.

Как известно, ст.110 УПК РК, действующая с 1 января 1995 года, регламентирует порядок ареста подозреваемого, обвиняемого.

Это, несомненно, большее достижение нашего законодательства, хотя подобный институт судебного контроля за законностью и обоснованностью арестов давно существует за рубежом, этот механизм защиты интересов личности проверен временем и показал свою жизнестойкость во многих странах мира.

На практике часто приходится сталкиваться с тем, что провозглашенные в Конституции права граждан из-за недостатков в законодательстве так и остаются на бумаге пустой декларацией. Вот лишь некоторые из ст.110 УПК.

Во-первых, к ним следует отнести рассмотрение вопроса обжалования санкции суда на арест и продление срока ареста подозреваемого, обвиняемого по основаниям, влекущим проведение закрытого судебного заседания. У нас на этот процесс, в сущности, негласный. Законодатель при конструировании ст.110 и 29 УПК РК не предусмотрел публичного порядка рассмотрения в суде вопросов обжалования обоснованности и законности арестов.

Во-вторых, согласно п.3 ст.110 УПК, "в случае необходимости судьей обеспечивается участие в заседании подозреваемого, обвиняемого". Обратим внимание на то, что такая привилегия для человека применяется, как правило, только "в случае необходимости" т.е. допускается заочное рассмотрение жалобы о законности и обоснованности ареста.

В-третьих, нет конкретных временных критериев для производства по жалобе. Неясно, с какого момента исчислять сроки производства по жалобе в судебной части ее производства.

По смыслу п.2 ст.110 УПК в случае подачи жалобы непосредственно в суд она должна рассматриваться в течение четырех суток. Анализ этих дел показывает, что жалобы о незаконном аресте и продлении срока ареста подаются в основном защитниками или законными представителями обвиняемых непосредственно в суд, который запрашивает дело. И вот тут имеет место необоснованное, порой умышленное затягивание органами расследования представления дела по запросу судьи.

7.2. Основания и условия возмещения ущерба

Проводимая в Республики Казахстан судебно-правовая реформа направлена на построение правового государства, высшей ценностью которого является человек, его жизнь, права и свободы. В статьях 13, 14, 16 Конституции РК установлены гарантии судебной защиты прав и свобод граждан, квалифицированной юридической помощи, равенства перед законом и судом, защиты от необоснованного ареста, задержания, помощи адвоката с момента задержания или предъявления обвинения. Тем самым Конституция РК создала юридическую базу для обеспечения прав и свобод человека в Казахстане, предусматривающую систему гарантий неприкосновенности личности. Защита прав и законных интересов человека и гражданина в сфере уголовного судопроизводства имеет особое значение и в равной мере относится как к лицам, совершившим преступления и привлекаемым к уголовной ответственности, так и к жертвам преступления.

Согласно ст.39 УПК РК:

1) лицо, оправданное по суду, а равно обвиняемый (подозреваемый), в отношении которого вынесено постановление органа уголовного преследования о прекращении уголовного дела по основаниям предусмотренным пунктами 1,2,5,7,8 части первой ст.37 настоящего кодекса, считаются невиновными и не могут быть подвергнуты каким-либо ограничениям в правах и свободах, гарантированных Конституцией РК;

2) суд, орган уголовного преследования должны все предусмотренные законом меры по реабилитации лица, указанного в части первой настоящей статьи, и возмещению вреда, причиненного

ему в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс.

Между тем до недавнего времени отечественное законодательство было ориентировано прежде всего на охрану интересов государства. Более того, вопросы охраны прав и законных интересов личности в уголовном судопроизводстве ассоциировались прежде всего с правами обвиняемого и подозреваемого. Все законодательные новеллы, направленные на обеспечение надежных процессуальных гарантий личности, так или иначе касались только подозреваемого и обвиняемого. Так, в частности: утверждение принципа презумпции невиновности, расширение прав подозреваемого, обвиняемого, участие защитника на ранних этапах расследования, установление предельного срока содержания по стражей входе предварительного расследования и другое. Очевидно, что все принимаемые меры расширения гарантий прав личности носили односторонний характер. Вопросам защиты прав потерпевшего от преступления не уделялось должного внимания.

Вместе с тем в настоящее время все цивилизованные государства признают, что процесс отправления правосудия должен быть справедливым по отношению не только к обвиняемым (подозреваемым), но и к жертвам преступлений. Свидетельством этому является принятие Ген. Ассамблей ООН в 19 85г.

"Декларация основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью". Следует отметить, что в уголовно-процессуальном законодательстве РК права потерпевшего значительно расширены (ст.75 УПК). Очевидно, что законодатель занимает позицию созданию надежных гарантий защиты прав и законных интересов не только подозреваемого, обвиняемого, но и потерпевшего. Однако закрепленные в законе права потерпевшего рассчитаны прежде всего на полноценного, дееспособного участника процесса. Между тем в сфере уголовного судопроизводства особой заботы требуют жертвы преступлений, которые в силу своих психофизических свойств и состояния не могут самостоятельно защитить свои права и законные интересы, пользоваться предоставленными уголовно-процессуальным законодательством правами и нести юридические обязанности.

Указанную категорию потерпевших в уголовном судопроизводстве именуют "потерпевшие, находящиеся в беспомощном состоянии". К данной категории жертв преступления относятся:

- 1) лица, страдающие физическими и психическими недостатками;
- 2) малолетние;
- 3) престарелые;
- 4) лица, страдающие соматическими заболеваниями или в силу иных причин находящиеся в беспомощном состоянии.

Таким образом, понятием "беспомощные жертвы преступления" охватывается огромное количество людей.

Следственная и судебная практика фиксирует путем умышленного приведения потерпевшего в беспомощное состояние. Однако действия виновных по умышленному приведению жертвы преступления в беспомощное состояние не получили должной юридической оценки.

В современных правилах возмещения вреда (ущерба), причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, следствия, прокуратуры и суда, центральное место занимает порядок обращения пострадавшего с претензиями, их рассмотрения и принятия решения. Ниже будет видно, что этот порядок намного более прост и доступен, чем тот, который предусматривается для разбирательства исковых требований по правилам гражданского судопроизводства на общих основаниях.

К условиям, при которых соблюдается такого рода "льготный" порядок, можно было бы отнести следующие:

-вред должен быть результатом незаконного действия. При причинении его законными действиями возмещение возможно лишь в случаях, прямо оговоренных в законодательстве.

-причиненный незаконными действиями вред должен быть результатом: незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде.

Только такие незаконные действия могут служить основанием для применения "льготного" порядка возмещения вреда.

Вред причиненный иной незаконной деятельностью перечисленных органов, возмещается в порядке гражданского судопроизводства с соблюдением предписаний ст. ГК РК то есть на общих основаниях. К примеру, в таком порядке должен возмещаться вред, причиненный лицу в связи с противоправным применением к нему принудительных мер медицинского характера по решению суда.

Вред, который может быть причинен незаконными действиями в ходе оперативно-розыскных мероприятий, возмещается на общих основаниях в порядке гражданского судопроизводства.

При характеристике института возмещения вреда, причиненного гражданам незаконными действиями органов дознания, следствия, прокуратуры и суда, важно иметь в виду, что такой вред возмещается пострадавшему государством.

7.3. Виды возмещения ущерба

Лица, имеющие право на возмещение вреда, причиненного в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс:

1) вред, причиненный лицу в результате незаконного задержания, ареста, домашнего ареста, временного отстранения от должности, помещения в специальное медицинское учреждение, осуждения, применения принудительных мер медицинского характера, возмещается из республиканского бюджета в полном объеме, независимо от вины органа, ведущего уголовный процесс;

2) право на возмещения вреда, причиненного в результате незаконных действий органа, ведущего уголовный процесс имеют:

а) лица, указанные в части первой статьи 39 настоящего кодекса;

б) лица, уголовное дело в отношении которых не должно было быть возбуждено, а возбужденное подлежало прекращению по основаниям, предусмотренным п.6 ч.1 ст. 37 УПК РК, если, несмотря на отсутствие обстоятельств, предусмотренных ч.2 ст.33 и ч. 2 ст. 34 УПК РК, уголовное дело все же было возбуждено или не было прекращено с м

в) момента выявления обстоятельств, исключающих уголовное преследование;

г) лица, уголовное дело в отношении которых должно было быть прекращено по основаниям, предусмотренным п.п. 3 и 4 ч. 1 ст. 37 УПК РК, но не было прекращено с момента выявления обстоятельств, исключающих уголовное преследование, и уголовное преследование незаконно продолжалось, несмотря на согласие таких лиц на прекращение уголовного дела;

д) осужденный к аресту, лишению свободы, задерживавшийся или содержавшийся под стражей в случае изменения квалификации содеянного на ст. УК РК, предусматривающую ответственность за менее тяжкое преступление, при подозрении или обвинении в совершении которого УПК РК не допускается задержание или заключение под стражу, либо с назначением по этой статье, нового более мягкого наказания, или исключение из приговора части обвинения и снижения в связи с этим наказания, а равно в случае

отмены незаконного судебного решения о применении принудительных мер медицинского характера или принудительных мер воспитательного воздействия. Фактически отбытый срок ареста или лишения свободы считается отбытым незаконно в той части, в

е) какой превышает максимальный размера наказания в виде ареста или лишения свободы, предусмотренный статьей УК РК, по которой вновь квалифицировано совершенное виновным деяние;

ж) лицо, содержащееся под стражей сверх положенного срока без законного основания, а равно незаконно подвергнутое любым иным мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу;

3) в случае смерти гражданина право на возмещение вреда в установленном порядке переходит к его наследникам, а в части получения пенсии и пособий, выплата которых была приостановлена, - к тем членам семьи, которые относятся к кругу лиц, обеспечиваемых пособием по случаю потери кормильца;

4) вред не подлежит возмещению лицу, если доказано, что оно в процессе дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем добровольного самооговора препятствовало установлению истины и тем самым способствовало наступлению последствий, указанных в ч.1 настоящей статьи;

5) правила настоящей статьи при отсутствии обстоятельств, указанных в п.3 ее части 2, не распространяются а случаи, когда примененные в отношении лица меры процессуального принуждения или постановленный обвинительный приговор отменены или изменены в виду изданий актов амнистий или помилования, истечение сроков давности, принятие закона, устраняющего уголовную ответственность или смягчающего наказание.(ст.40 УПК РК)

Тема 8 Стадия возбуждения уголовного дела

8.1 Сущность, задачи и значение стадии возбуждения уголовного дела. органы и должностные лица, имеющие право возбуждать уголовные дела

С принятием новой Конституции Республики Казахстан и закрепления в ней концепции правового государства, перед правоохранительными органами с еще большей остротой встает задача обеспечения надежной охраны конституционных прав и свобод граждан Республики.

Успешное решение этой задачи правоохранительными органами в значительной степени определяется эффективностью работы по правильному и своевременному возбуждению уголовных дел. Неуклонное выполнение требований закона при рассмотрении первичных материалов о преступлении является неотъемлемым условием достижения истины по уголовным делам, гарантией соблюдения конституционных прав участников уголовного процесса.

Однако практика работы ОВД свидетельствует о наличии неединичных случаев укрытия преступлений от учетов, несвоевременного реагирования на заявления и сообщения о совершенных преступлениях, необоснованного возбуждения уголовных дел либо отказа в нем.

Все это становится возможным не только потому, что в ОВД не перевелись еще не чистоплотные люди, которые ради наживы, корысти, сведений счетов с товарищами по работе готовы встать на преступный путь, но и потому, что нередки случаи некомпетентности среди сотрудников, отсутствие у них профессионализма и знаний норм уголовно-процессуального законодательства.

Данная тема, будучи весьма важной в курсе уголовного процесса очень тесно связана с другими изучаемыми вами дисциплинами, например, оперативно-розыскной деятельности ОВД, уголовно-исполнительное право, уголовным правом.

Из предыдущих тем курса уголовного процесса, например, тема №1 "Понятие, сущность и задачи уголовного процесса" нам известно, что возбуждение уголовного дела - это самостоятельная стадия уголовного процесса, без которой не может производиться расследование преступлений и рассмотрение их судом.

Фактически со стадии возбуждения уголовного дела начинается уголовный процесс, а от других стадий она отличается уже тем, что в сферу приема и разрешения заявлений и сообщений о преступлении вовлечен широкий круг должностных лиц. Это не только суд, а также прокурор, следователь, но и представители различных органов дознания.

Учитывая важность этой стадии, а также их правовые последствия для вовлекаемых в сферу уголовного судопроизводства лиц и во избежании путаницы в понятиях нам необходимо определится со словосочетанием "возбуждение уголовного дела". Под этим термином в юридической литературе подразумевают три совершенно разных понятия:

Значение термина "возбуждение уголовного дела":

а) первоначальную стадию уголовного процесса;

б) процессуальный акт, процессуальное решение, завершающее данную стадию;

в) правовой (уголовно-процессуальный) институт.

Каждое из данных понятий имеет свое содержание и сущность. Когда , в дальнейшем употребляется термин "возбуждение уголовного дела" имеется в виду данное обстоятельство и оговаривается о каком возбуждении уголовного дела ведется речь.

В данной лекции нами будет рассматриваться понятие возбуждения уголовного дела как стадии уголовного процесса, под которой принято понимать:

стадия возбуждения уголовного дела - это первая самостоятельная стадия (этап движения уголовного дела) уголовного процесса, состоящая в установлении компетентными органами государства условий, необходимых для производства по уголовному делу или отказа в таковом.

Будучи первой стадией уголовного процесса она выполняет ряд важнейших процессуальных задач, стоящий перед органами уголовнеследования. Задачами стадии в самом общем виде являются:

Задачи стадии возбуждения уголовного дела:

1) рассмотрение поступивших или обнаруженных первичных сведений о преступлении;

2) активное выяснение наличия предпосылок для принятия решения о возбуждении уголовного дела.

Из сказанного усматривается, что у рассматриваемой стадии двуединая задача.

С одной стороны, реагирование на каждый факт совершения преступления. Немедленная регистрация любого заявления (сообщения), содержащего признаки субъективной стороны состава преступления (ст.177 УПК).

С другой стороны - ограждение последующих этапов уголовного процесса, в частности стадии предварительного расследования от рассмотрения фактов:

а) которых в реальности не было;

б) безусловно не являющихся преступными, те в которых нет хотя бы одного из обязательных признаков объективной стороны состава преступления, в том числе малозначительных (от административных, дисциплинарных и иных проступков).

Выполнив указанные задачи органы уголовного преследования обязаны своевременно и обоснованно принять одно из следующих решений:

Решения, принимаемые в стадии возбуждения уголовного дела:

- 1) о возбуждении уголовного дела (ст.186 УПК);
(при наличии повода и основания, указанных в ст.177 УПК);
- 2) об отказе в возбуждении уголовного дела (ст.187 УПК) (при отсутствии оснований к возбуждению уголовного дела);
- 3) о передаче заявления или сообщения о преступлении по подследственности и подсудности ст. 188 УПК (О передаче заявления и сообщения по подследственности без возбуждения уголовного дела в течении 24-х часов должен быть уведомлен судья).

Правильный выбор любого из перечисленных решений в той или иной ситуации обнаружения признаков преступления в конечном счете способствует успешному достижению основной задачи уголовного судопроизводства - быстрому и полному раскрытию преступлений, изобличению и привлечению к уголовной ответственности лиц, их совершивших, справедливому судебному разбирательству и правильному применению уголовного закона (ст. 8 УПК).

подавляющее большинство принимаемых решений осуществляется с соблюдением требований законности. Однако случаи необоснованного принятия решений все еще не изжиты. Такие явления нередко происходят вследствие отсутствия должной проверки материалов о совершенных преступлениях или наоборот, затягивания предварительной проверки.

Так, например, по факту кражи магнитолы из автомашины "Газ - 31", принадлежащей гражданину Минайтову Г.В., при осмотре места происшествия 20 декабря 2007 года оперативно-следственной группой 1 отдела УВД ЮКО, были установлены явные признаки преступления. Однако члены оперативно-следственной группы уголовного дела не возбудили и, продолжая проводить предварительную проверку, отобрали от разных лиц 6 объяснений, потратили на это 2 суток, после чего возбудили уголовное дело и приступили к расследованию нераскрытого преступления.

Чтобы избежать подобных ошибок, необходимо строго соблюдать процессуальные нормы, регламентирующие стадию возбуждения уголовного дела.

Своевременное возбуждение уголовного дела способствует успешному его расследованию, тем более когда оно совершается по горячим следам. И, напротив, запоздалое реагирование на сигнал о совершенном или готовящемся преступлении может привести к утрате доказательств и потому серьезно затруднить расследование уголовного дела либо обречь его на неудачу.

Своевременное возбуждение уголовного дела важно еще и потому, что быстрота возбуждения дела теснейшим образом переплетается с другим не менее важным условием - обоснованностью возбуждения уголовного дела.

Обоснованное возбуждение уголовного дела создает благоприятные условия для производства расследования, объективного и всестороннего исследования обстоятельств преступления, изобличения и справедливого наказания виновных, а также возмещения причиненного ущерба. С момента возбуждения уголовного дела орган уголовного преследования приобретает право производства следственных действий, применения мер пресечения и иных мер процессуального принуждения.

Вышеизложенное дает нам основание заключить, что значение стадии возбуждения уголовного дела велико. Это значение в уголовном процессе рассматривается с различных точек зрения:

Значение стадии возбуждения уголовного дела:

- 1) юридическое;
- 2) тактическое;
- 3) политическое.

Возбуждение уголовного дела имеет **юридическое значение** потому, что оно служит правовым основанием для применения предусмотренных законом мер процессуального принуждения и производства следственных действий. Только после возбуждения уголовного дела орган дознания, следователь, прокурор или суд вправе в пределах своей компетенции производить задержание подозреваемого, вызвать лиц для допроса в качестве свидетелей, потерпевших и т.д. Из этого следует, что стадия возбуждения уголовного дела является конституционной гарантией для граждан от необоснованного вовлечения в орбиту уголовного судопроизводства - для других, в соответствии со ст.77 Конституции РК.

Тактическое значение стадии возбуждения уголовного дела заключается не только в своевременности вынесения постановления о возбуждении уголовного дела, но и в информации о преступлении, которую удалось собрать в стадии возбуждения уголовного дела, а также способы его получения и фиксации. Не менее важное тактическое значение для расследования имеет конкретный характер и результаты возможных предшествующих или сопутствующих возбуждению уголовного дела действий (мероприятий) по пресечению преступлений и задержанию виновных лиц, по устранению условий, способствующих его совершению, по хранению следов преступлений.

Оценка и использование всего этого позволяют и в начале расследования выработать основные следственные действия и версии, правильно составить первоначальный план проведения расследования, избрать тактически оправданные условия производства отдельных следственных действий.

Вне всякого сомнения, что возбуждать и расследовать преступления должны юристы - мастера своего дела. Однако законодатель, предполагая конечно такое качество, четко определил перечень органов и должностных лиц имеющих право возбуждать уголовные дела и осуществлять функции уголовного преследования (глава 8 УПК).

Возбуждать уголовные дела и осуществлять функции уголовного преследования имеют право:

- прокурор; ст. 62 УПК;
- начальник следственного отдела; ст. 63 УПК;
- следователь; ст. 64 УПК;
- орган дознания; ст. 65 УПК;
- начальник органа дознания; ст. 66 УПК;
- дознаватель; ст. 67 УПК.

Все иные органы, учреждения, организации и лица при обнаружении преступления сообщают об этом указанным органам, которые в пределах своей компетенции рассматривают поступившие материалы, проводят необходимые проверочные действия и принимают соответствующие решения.

Прокурор - должностное лицо, осуществляющее в пределах своей компетенции надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания, следствия и судебных решений, а также уголовное преследование на всех стадиях уголовного процесса:

1) требовать от органов дознания и предварительного следствия для проверки документы, материалы и иные сведения о совершенных преступлениях (п.8 ст.197 УПК);

2) проверяет соблюдение законности при приеме, регистрации, разрешении заявлений и сообщений о совершенных или готовящихся преступлениях (п.9 ст.197 УПК);

3) отменяет незаконные и необоснованные постановления дознавателя и следователя, а также начальников органа дознания и следственного отдела о возбуждении и отказе в возбуждении уголовного дела (ст. 190 УПК);

4) вправе участвовать в осмотре места происшествия, назначать экспертизы, а также осуществлять другие действия, необходимые для решения вопроса о возбуждении уголовного дела (п.1 ч.1 ст.197 УПК);

5) возбуждает уголовные дела или отказывает в их возбуждении, дает письменные указания о производстве следственных действий.

Указания прокурора органам дознания и предварительного следствия, данные в порядке и пределах, предусмотренных УПК, являются для этих органов обязательными. Обжалование полученных указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения (ч.2 ст.197 УПК).

Начальник следственного отдела - начальник следственного подразделения органа, осуществляющего предварительное следствие, и его заместители, действующие в пределах своей компетентности.

Начальник следственного отдела вправе давать письменные указания следователю о возбуждении уголовного дела. Его указания следователю на предварительной стадии уголовного процесса обязательны для исполнения. Обжалования полученных указаний прокурору не приостанавливает их исполнения, за исключением указаний о квалификации преступления и объеме обвинения, направлении дела прокурору для предания обвиняемого суду или о прекращении уголовного дела (ч.3 ст.63 УПК).

Уголовно-процессуальные указания прокурора обязательны для начальника следственного отдела. Обжалование этих указаний вышестоящему прокурору также не приостанавливает их исполнения.

Следователь - должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу в пределах своей компетенции. Следователь ОВД, следователь органов национальной безопасности и следователь органов налоговой полиции на стадии возбуждения уголовного дела обладает всеми теми полномочиями, которыми располагают и другие должностные лица имеющие право осуществлять уголовное преследование. Однако, при принятии решений, следователь пользуется процессуальной самостоятельностью. Это означает, что все решения включая и решение о возбуждении уголовного дела следователь принимает самостоятельно и на эти решения не могут повлиять вышестоящие начальники, например, начальник органа дознания, а всякое незаконное вмешательство в деятельность следователя влечет уголовную ответственность (ч.5 ст.64 УПК).

Следователь вправе производить предварительную проверку заявлений (сообщений) о любом преступлении и обязан возбудить по нему уголовное дело в случае, если есть к тому основания. Если основание возбуждения уголовного дела отсутствует или имеется обстоятельство, исключающее производство по делу, следователь выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Применительно к деятельности следователя законодатель не предусмотрел каких бы то ни было ограничений по принятию решений, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции суда или решения суда.

Орган дознания - это орган предварительного расследования, уполномоченный осуществлять уголовно-процессуальную (как минимум возбуждать уголовное дело и производить неотложные следственные действия) и иную деятельность в связи с наличием у него информации о возможном совершении преступления.

Органами дознания являются (ч.2 ст.65 УПК):

- 1) органы внутренних дел;
- 2) органы национальной безопасности;
- 3) органы юстиции - по делам о преступлениях, связанных с проявлением неуважения к суду и нарушениями порядка исполнения судебных решений;
- 4) органы налоговой полиции - по делам о преступлениях, связанных с проявлением неуважения к суду и нарушениями порядка исполнения судебных решений;
- 5) таможенные органы - по делам о контрабанде и уклонении от уплаты таможенных платежей;
- 6) органы военной полиции - по делам о всех преступлениях, совершенных военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или контракту в Вооруженных Силах РК, других войсках и воинских формированиях РК; гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими воинских сборов; лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений;
- 7) командиры пограничных частей - по делам о нарушении законодательства о Государственной границе РК, а также по делам о преступлениях, совершенных на континентальном шельфе РК;
- 8) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов, в случае отсутствия органа военной полиции, по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными или военнослужащими, проходящими военную

службу по призыву или контракту в Вооруженных Силах РК, других войсках и военных формированиях РК, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими воинских сборов; по делам о преступлениях, совершенных лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений;

9) руководители дипломатических представительств, консульских учреждений и полномочных представительств РК - по делам о преступлениях, совершенных их работниками в стране пребывания;

10) органы государственной противопожарной службы - по делам о всех преступлениях, связанных с пожарами.

Уголовно-процессуальное направление деятельности не является для органов дознания основным, а вытекает из других выполняемых ими функций. Например, основная функция полиции состоит в охране общественного порядка. Выполняя ее, полиция осуществляет административную деятельность. Вместе с тем охрана общественного порядка может обусловить необходимость начала уголовного процесса в случае обнаружения признаков преступления или его пресечения. В этой связи полиции предоставлено право проводить предварительную проверку и возбуждать уголовные дела;

11) согласно ч.1 ст.65 УПК на органы дознания в зависимости от характера преступления возлагается принятие в соответствии с установленной законом компетенцией необходимых уголовно-процессуальных и оперативно-розыскных мер в целях обнаружения признаков преступления и лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений.

Деятельность органов дознания на стадии возбуждения уголовного дела различается в зависимости от того, обязаны ли они по данному факту возбуждать уголовное дело или должны лишь принять заявление (сообщение) о преступлении и направить его по подследственности.

Органы дознания обязаны в пределах своей компетенции возбудить уголовное дело в каждом случае обнаружения признаков преступления (ч 1 ст 36 УПК).

Компетенция же большинства этих органов ограничена производством неотложных следственных действий (ч 2 ст 200 УПК).

Так, к примеру, начальники мест лишения свободы могут возбудить уголовное дело лишь по сведениям о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками

этих учреждений, а равно о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений.

Если к начальнику СИЗО, допустим, обратился сосед с заявлением о совершенной из его квартиры краже, начальник СИЗО обязан принять заявление о преступлении и направить его по подследственности. Возбуждать уголовное дело по такому факту он не уполномочен.

Начальник органа дознания - это руководитель учреждения, наделенного уже правами органа дознания.

Полномочиями начальника органа дознания в ходе досудебного производства в пределах своей компетенции обладают начальник Главного управления (Департамента), управления, отдела, отделения и иных подразделений органов дознания (ч.1 ст.66 УПК).

Начальник контролирует деятельность лиц, которым поручено дознание, и несет ответственность за своевременность, законность и обоснованность проводимого расследования и достижения процессуальных задач, раскрытия преступления, изобличения виновных, установления характера и размера ущерба, причиненного преступлением и принятия мер для обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества.

Такой контроль осуществляется с момента получения материалов, содержащих сведения о наличии признаков преступления.

Установка закона на широкий спрос с начальника органа дознания за полноту, сроки и качество дознания сопряжена с возложением на него исключительных обязанностей по:

- организации и принятии необходимых уголовно-процессуальных и оперативно-розыскных мер в целях обнаружения признаков преступления и лиц, их совершивших, предупреждения и пресечения преступлений;

- по делам о преступлениях, подследственных органам предварительного следствия, начальника органа дознания:

- 1) обеспечивает проведение неотложных следственных действий;

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

- 3) организует выполнение поручений суда.

- по делам о преступлениях, досудебное производство 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, о привлечении лица в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о передаче дела (материалов) от одного дознавателя к другому;
- 3) поручать дознание нескольким дознавателям;
- 4) возбуждать уголовное дело и лично проводить дознание, приняв при этом дело к своему производству либо выполняя отдельные процессуальные действия.

- начальник органа дознания утверждает постановление о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела, о производстве обыска и наложении ареста на имущество, об отстранении обвиняемого от должности, об избрании, изменении или отмене в отношении обвиняемого (подозреваемого) меры пресечения в виде заключения под стражу, о прекращении, приостановлении, возобновлении производства по делу, о направлении обвиняемого (подозреваемого), не содержащегося под стражей, в медицинское учреждение для производства стационарной судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, о продлении срока содержания обвиняемого (подозреваемого) под стражей, об этапировании, объявления розыска обвиняемого; утверждает протоколы о задержании лиц, подозреваемых в совершении преступлений, протокол обвинения; обеспечивает принятие мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступлений; направляет прокурору уголовное дело с протоколом обвинения.

Указания начальника органа дознания по уголовному делу не могут ограничивать самостоятельность дознавателя, его права, установленные ст.67 УПК. Указания даются в письменной форме и обязательны для исполнения, но могут быть обжалованы прокурору. Обжалование дознавателем действий начальника органа дознания прокурору не приостанавливает исполнения.

Дознаватель

Должностное лицо, уполномоченное осуществлять досудебное производство по уголовному делу в пределах своей компетенции.

Принимая заявления (сообщения) о преступлении либо получив соответствующие распоряжения вышестоящего руководителя, дознаватель приступает к осуществлению уголовно-процессуальных функций.

Дознаватель вправе

Принимать решение о начале и осуществлении досудебного производства в формах, определенных УПК, самостоятельно принимать решения и проводить следственные и другие процессуальные действия, за исключением случаев, когда законом предусмотрено утверждение их начальником органа дознания, предусмотрены санкция суда или решение суда.

При досудебном производстве по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, дознаватель руководствуется правилами, предусмотренными УПК для предварительного следствия, за изъятиями, предусмотренными главой 39 УПК.

По уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, дознаватель уполномочен по поручению начальника органа дознания возбуждать уголовное дело в случаях, не терпящих отлагательства, а также проводить неотложные следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия, о чем не позднее 24 часов обязан уведомить прокурора и орган предварительного следствия.

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

Указания начальника органа дознания обязательны для Указания начальника органа дознания по уголовным делам могут быть обжалованы прокурору. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнение, за исключением указаний о квалификации преступления и объема обвинения, о направлении дела прокурору для предания обвиняемого суду или о прекращении уголовного дела.

8.2 Поводы и основания к возбуждению уголовного дела.

Порядок возбуждения уголовного дела

Уголовный процесс, а вместе с ним и деятельность, осуществляемая на стадии возбуждения уголовного дела, возникают лишь при наличии к тому повода и основания.

Повод к возбуждению уголовного дела - это источник осведомленности органа дознания, следователя, прокурора, суда или судьи о готовящемся, совершаемом либо совершенном преступлении.

Поводами к возбуждению уголовного дела служат (ч.1 ст.177 УПК):

- 1) заявления граждан;
- 2) явка с повинной;
- 3) сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации;
- 4) сообщения в средствах массовой информации;
- 5) непосредственное обнаружение сведений о преступлении должностными лицами и органами, правомочными возбудить уголовное дело.

Основания к возбуждению уголовного дела - это достаточные данные, указывающие на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

Под "достаточными данными" в уголовном процессе подразумевают не все признаки состава преступления, а лишь некоторые из них. Это, как правило, сведения о признаках последствий его совершения, которые влияют на возникновение того или иного уголовно-процессуального правоотношения.

Рассмотрим более подробно каждый из перечисленных поводов к возбуждению уголовного дела:

Заявления граждан (ст.179 УПК)

Заявления граждан - наиболее распространенный повод к возбуждению уголовного дела. Они представляют собой адресованные органам, уполномоченным возбуждать уголовные дела сообщения о совершенном или готовящемся преступлении независимо от того, причинен ли преступным деянием вред заявителю или другим лицам и организациям.

Законом определен перечень уголовных дел, которые могут быть возбуждены не иначе как по жалобе потерпевшего. Это дела частного и частного-публичного обвинения.

Заявления граждан могут облекаться как в устную, так и в письменную форму. Устные заявления заносятся в протокол, который подписывается заявителем и лицом, принявшим заявление.

Заявителю должна быть разъяснена ответственность за заведомо ложный донос по ст.351 УПК, о чем делается отметка в протоколе устного заявления.

Сигналы о совершенном или готовящемся преступлении, поступившие по телефону, должны быть записаны принимающим лицом в виде телефонограммы с указанием всех необходимых реквизитов заявителя.

Анонимные заявления не могут служить поводом к возбуждению уголовного дела, однако, регистрируются и могут после предварительной проверки служить основанием для возбуждения уголовного дела если факты, изложенные в нем подтверждаются.

Прием заявлений (сообщений) о преступлениях регулируется кроме УПК и ведомственными нормативными актами. Например, приказом N 180 от 10.06.91г. объявляющим инструкцию "О порядке приема, регистраций учета и разрешения в ОВД заявлений, сообщений и другой информации о преступлениях и происшествиях".

Заявления и сообщения о преступлениях регистрируются в Книге 1 (сокращенно - КУС), а другая информация - в Журнале учета информации, поступившей в ОВД по телефону, телеграфу, в виде срабатывания приборов охранной сигнализации и иных сигналов о происшествиях (сокращенно - ЖУИ).

Более того, при получении заявления или сообщения о преступлении непосредственно от заявителя и оформлении протокола устного заявления дежурный по ОВД или другой работник ОВД обязан немедленно выдать заявителю талон - уведомление. Талон-уведомление состоит из двух частей - отрывного листа и корешка, имеющих одинаковый регистрационный номер.

Отрывной листок, содержащий сведения о дате приема заявления (сообщения) о преступлении, получившем его должностном лице и заявителе, вручается заявителю. Корешок талона, в котором фиксируются сведения о заявителе, краткое содержание заявления и дата его приема, а также номер и дата регистрации такового, остается у работника. Заявитель при этом расписывается на корешке талона - уведомления и проставляет дату.

При регистрации информации о преступлениях и происшествиях, поступившей в письменном виде, на документе проставляется штамп регистрации ОВД, включающих дату

регистрации, поисковый номер регистрационной записи и фамилию дежурного, принявшего информацию.

Записи подписывает дежурный по органу внутренних дел.

Явка с повинной ст.179 УПК

Явка с повинной, как повод к возбуждению уголовного дела - это добровольное заявление лица о совершенном им преступлении, когда в отношении этого лица еще не выдвинуто подозрение или не предъявлено обвинение в совершении данного преступления.

Заявление о явке с повинной может быть сделано как в письменной, так и в устной форме и должно быть предано заявителем органу, ведущему уголовный процесс. Устное заявление заносится в протокол, в котором подробно излагается сделанное заявление. Протокол подписывается явившемся с повинной и должностным лицом, принявшим заявление.

В случае, если при явке с повинной в заявлении указываются соучастники преступления, заявитель предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 351 УК РК.

Например, 14 января 1997 года в 22 часа в 18 микрорайоне в своей квартире гражданин Морозов С.В. ударом ножа убил гражданина Федорова И.П., бывшего мужа своей жены по мотивам ревности и через 2 часа после совершения убийства явился в правоохранительные органы и сделал заявление о явке с повинной.

Сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации ст. 180 УПК

Сообщение должностного лица государственного органа или лица выполняющего управленческие функции в организации, о преступлении должно быть сделано в письменной форме.

Под должностными лицами признаются лица, постоянно или временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно - распорядительные функции в государственных органах.

Под лицами выполняющими управленческие функции понимаются лица, занимающие должности требующие непосредственного принятия управленческих решений в целях нормального функционирования и выполнения задач стоящих перед организацией.

К сообщению должностного лица государственного органа или лица выполняющего управленческие функции в организации, прилагаются документы и иные материалы, которыми подтверждается сделанное сообщение о преступлении.

Сообщение в средствах массовой информации ст. 181 УПК

Сообщение в средствах массовой информации может служить поводом к возбуждению уголовного дела, когда оно опубликовано в газете или журнале либо распространено по радио или телевидению.

Отличительной особенностью этого повода - сообщения о преступлениях, опубликованные в печати или прозвучавшие по телевидению или радио заключаются в том, что эти сообщения адресуются не только правоохранительным органам, но и к широкому кругу общественности в ожидании должного реагирования на публикацию, сообщение по радио или телевидению.

При получении подобного сообщения, правоохранительные органы запрашивают у лица, выполняющего управленческие функции в средствах массовой информации, которое опубликовало или распространило сообщение о преступлении, находящееся в их распоряжении документы и иные материалы, подтверждающие сделанное сообщение, для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, а также назвать лицо, представившее эти сведения, за исключением случаев, когда это лицо представило их с условием сохранения в тайне источника информации.

Непосредственное обнаружение сведений о преступлении должностными лицами и органами, уполномоченными возбудить уголовное дело ст. 182 УПК

Непосредственное обнаружение признаков преступления всегда предполагает определенную деятельность компетентных органов, проводимую по выявлению признаков преступления.

Обнаружение сведений о преступлении служит поводом к возбуждению уголовного дела в случаях, когда:

- 1) при исполнении своих должностных обязанностей сотрудник органа дознания, следователь, прокурор становятся очевидцами преступления либо обнаруживают следы или последствия преступления непосредственно после его совершения;

2) орган дознания и дознаватель получают сведения о преступлении при осуществлении своих функций или при производстве дознания по делу о другом преступлении;

3) следователь получает сведения о преступлении при расследовании по уголовному делу о другом преступлении;

4) прокурор получает сведения о преступлении при осуществлении надзора за исполнением надзора за исполнением законов.

Все заявления и сообщения о преступлении поступающие в орган уголовного преследования должны быть в обязательном порядке приняты и зарегистрированы.

Обязательность принятия и рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении ст. 183 УПК

Принимаются и регистрируются, а также рассматриваются заявления или сообщения о любом совершенном или готовящемся преступлении. Заявителю выдается документ о регистрации принятого сообщения о преступлении с указанием лица, принявшего заявление или сообщение, времени его регистрации времени, когда должно быть принято решение по заявлению или сообщению.

Необоснованный отказ в приеме заявления или сообщения о преступлении может быть обжалован прокурору или в суде в порядке, установленном УПК.

Заявление или сообщение о преступлении, поступившее в суд, за исключением случаев возбуждения дел частного обвинения, направляется прокурору, о чем уведомляется заявитель.

Суд, обнаружив признаки преступления при разбирательстве уголовного, гражданского или административного дела, обязан частным постановлением довести это до сведения прокурора.

Сроки рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях ст. 184 УПК

Решение по заявлению или сообщению о преступлении должно быть принято не позднее 24 часов со дня его поступления. В необходимых случаях для получения дополнительных сведений, истребования документов или иных материалов, проведения осмотра места происшествия, экспертизы этот срок может быть продлен начальником органа дознания, начальником следственного отдела до

10 суток, а в исключительных случаях до одного месяца, о чем в течении 24 часов должен быть уведомлен прокурор.

Решения, принимаемые в результате рассмотрения заявления или сообщения о преступлении ст. 185 УПК

В каждом случае получения заявления или сообщения о преступлении или непосредственном обнаружении преступления дознаватель, орган дознания, начальник следственного отдела, следователь принимают одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении уголовного дела;
- 2) об отказе в возбуждении уголовного дела;
- 3) о передаче заявления, сообщения по подследственности, а по делам частного обвинения - по подсудности.

О принятом решении сообщается заявителю и одновременно ему разъясняется право на обжалование решения.

В случае направления заявления или сообщения по подследственности или подсудности орган дознания, начальник следственного отдела, следователь, обязаны принять меры к предотвращению или пресечению преступления, а равно закреплению следов преступления.

Порядок возбуждения уголовного дела (ст. 186 УПК)

При наличии повода и основания, указанных в ст.177 УПК, дознаватель, орган дознания, начальник следственного отдела, следователь, выносят постановление о возбуждении уголовного дела. В постановлении указывается: время, место его вынесения, кем оно составлено, повод и основания к возбуждению уголовного дела, в отношении кого оно возбуждается, статья уголовного закона, по признакам которой оно возбуждается, а также дальнейшее направление дела. Копия постановления о возбуждении уголовного дела в течении 24 часов направляется судье. О принятом решении сообщается заявителю и лицу, в отношении которого возбуждено уголовное дело, с разъяснением ему прав и обязанностей в связи с началом уголовного преследования.

Если известно лицо, пострадавшее от совершения преступления одновременно с возбуждением уголовного дела оно признается

потерпевшим, а если вместе с сообщением о преступлении заявлен гражданский иск, лицо признается также гражданским истцом.

8.3 Обстоятельства исключающие производство по делу. Основания и порядок отказа в возбуждении уголовного дела

Нередко на стадии возбуждения уголовного дела органами уголовного преследования выявляются обстоятельства, исключающие производство по делу. В этих случаях уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению (ст.37 УПК):

- 1) за отсутствием события преступления;
 - 2) за отсутствием в деянии состава преступления;
 - 3) вследствие акта амнистии, если он устраняет применения наказания за совершенные деяния;
 - 4) за истечением срока давности;
 - 5) за отсутствием жалобы потерпевшего - по делам о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст.33 и ч.1 ст.34 УПК, за исключением случаев, предусмотренных ч.2 ст.33 и ч.2 ст.34 УПК;
 - 6) за примирением потерпевшего с подозреваемым или обвиняемым в случаях, предусмотренных ч.2 этой же статьи;
 - 7) в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор суда по тому же обвинению имеется неотмененное постановление органа уголовного преследования;
 - 8) в отношении лица, об отказе от уголовного преследования которого по тому же обвинению имеется неотмененное постановление органа уголовного преследования;
 - 9) в отношении лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости, кроме случаев, когда возбуждение уголовного дела необходимо для применения к нему принудительных мер медицинского характера;
 - 10) в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста, по достижению которого, согласно закону, возможно возложение уголовной ответственности;
 - 11) в отношении умершего, за исключением случаев, когда производство по делу необходимо для реабилитации умершего или расследования дела в отношении других лиц;
 - 12) в отношении лица, подлежащего освобождению от уголовной ответственности в силу положений Уголовного кодекса РК.
- Мы перечислили сейчас обстоятельства, которые исключают производство по уголовному делу, являясь безусловным препятствием

к возбуждению уголовного. Но законодатель не ограничивается этим и рассматривает в уголовном процессе институт - отказа в возбуждении уголовного дела при наличии к тому законных оснований.

Основания отказа в возбуждении уголовного дела.

Основания к отказу в возбуждении уголовного дела - это достоверно установленные в ходе проверки заявлений и сообщений о преступлениях обстоятельства, одни из которых являются безусловным препятствием к возбуждению уголовного дела, а другие могут служить обстоятельством, исключающим возбуждение уголовного дела в зависимости от волеизъявления отдельных заинтересованных участников процесса, а также по усмотрению уполномоченных на то законом государственных органов должностных лиц.

Отказывая в возбуждении уголовного дела, орган уголовного преследования прекращает не только соответствующую стадию, но и уголовный процесс в целом.

Поэтому остановимся на нем подробнее.

В ст.187 УПК дословно закреплено следующее:

При отсутствии оснований к возбуждению уголовного дела орган уголовного преследования выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Таким образом, согласно действующему закону, основанием принятия такого решения может служить одно из двух обстоятельств:

- 1) отсутствие оснований к возбуждению уголовного дела (ст.187 УПК);
- 2) наличие обстоятельств, исключающих производство по делу (ст.37 УПК).

Иначе говоря, решение об отказе в возбуждении уголовного дела не должно выноситься пока не будет произведен сбор достаточных данных, указывающих на отсутствие оснований к возбуждению уголовного дела, а равно на наличие обстоятельств, исключающих производство по делу.

Примером такого отказа может служить имевший место факт в Толебийском РОВД ЮКО где по заявлению гр-на Махотина М. об избиении его гр-ом Раловым и другими не были истребованы медицинские документы о характере телесных повреждений у потерпевшего Махотина М. Кроме того, не опрошены все участники и очевидцы драки. А те, у кого были взяты объяснения, сообщали

противоречивые сведения. Участковый инспектор полиции отказал в возбуждении дела за отсутствием состава преступления, несмотря на то, что данных для такого вывода в материалах было недостаточно.

И такие примеры в практике ОВД не единичны.

Основанием отказа в возбуждении уголовного дела, в большинстве случаев, является наличие одного из обстоятельств "исключающих производство по делу".

Эти обстоятельства к моменту возбуждения уголовного дела должны быть установлены не предположительно, а достоверно. Только при наличии твердого убеждения, что эти обстоятельства действительно существуют орган уголовного преследования обязан составить постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Структура постановления об отказе в возбуждении уголовного дела

Постановление состоит из трех частей: вводной, описательной, резолютивной.

Во вводной части указывается место и время его составления, должность, звание и фамилия лица, принимающего решение, по какому поводу проводилась проверка. Если в возбуждении дела отказывает работник органа дознания, то в верхнем правом углу необходимо предусмотреть реквизит для утверждения решения начальником ОВД.

В описательной части постановления излагаются установленные обстоятельства, а также конкретные фактические данные (доказательства), подтверждающие правильность принимаемого решения. Описание обстоятельств происшедшего и приведение доказательств надо осуществлять юридическим языком с соблюдением правил, грамматики последовательно. Предложения формулировать четко и понятно. На практике встречаются анекдотические случаи составления процессуальных документов.

Так, например, участковый отказывал в возбуждении дела, написал в постановлении: "Корова стояла на берегу реки и подумала, что на той стороне трава лучше и вкуснее, поплыла туда, но не справилась с течением и утонула..."

В конце описательной части в обязательном порядке делается ссылка на норму закона, которой предусмотрено основание для отказа в возбуждении дела и на норму УПК, регламентирующую порядок отказа.

Резолютивная часть постановления должна логически вытекать из описательной части и сформулированное в ней решение полностью соответствовать имеющимся в материалах данным. Здесь формулируется само решение об отказе в возбуждении уголовного дела, обязательно указывается об уведомлении в этом заинтересованных лиц и о разъяснении им порядка обжалования принятого решения.

Копия постановления об отказе в возбуждении уголовного дела в течение 24 часов направляется прокурору и заявителю. При этом заявителю должны быть разъяснены права и порядок обжалования постановления (ч.2 ст.187 УПК).

Таким образом, рассмотрев вопрос необходимо сделать следующие выводы:

1) отказ в возбуждении уголовного дела - это институт уголовного процесса, который является составной частью стадии возбуждения уголовного дела;

2) для принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела нужны законные основания, которыми, в основном, выступают обстоятельства, исключающие производство по делу;

3) процессуальный порядок отказа в возбуждении уголовного дела - это прежде всего вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

Тема 9 Предварительное следствие и дознание

9.1 Понятие и значение стадии предварительного расследования. Формы предварительного расследования

Проводимые в Республике Казахстан преобразования направлены на интеграцию страны в мировое сообщество и обеспечение ее гражданам достойного уровня жизни и надежных законных интересов. Например, от преступлений.

Эта задача возлагается на правоохранительные органы, которые расследуют преступления в рамках уголовно-процессуальной деятельности с соблюдением общих условий предварительного расследования. Учитывая важность этого вопроса.

Целью настоящей лекции является, на основе действующего уголовно-процессуального законодательства РК и следственной практики рассмотреть многие важные вопросы стадии предварительного расследования: сущность и значение этой стадии уголовного процесса, формы предварительного расследования, подследственность и другие институты общих условий образующих

определенную систему правовых правил ведения производства по уголовному делу.

Практическая значимость изучаемых вопросов заключается в том, что сотрудники полиции должны знать систему правовых правил ведения расследования по уголовному делу. Они должны владеть процессуальными приемами и практическими навыками производства дознания и следствия.

Без этих знаний просто немыслима современная правоохранительная деятельность.

Система правовых правил ведения расследования уголовных дел не ограничивается рамками уголовно-процессуального кодекса и тесно взаимосвязаны с другими юридическими дисциплинами. Например. Обозначив цель, практическую значимость и тесную взаимосвязь предлагаемой для изучения темы, с другими юридическими дисциплинами, перейдем к рассмотрению первого вопроса нашей лекции.

Борьбу с преступностью ведут специальные государственные органы и должностные лица, которые осуществляют функции уголовного преследования.

Возбудив уголовное дело, они приступают к его расследованию под надзором прокурора (ст. 197 УПК) Цель расследования - предварительно всеми установленными законом средствами собрать доказательства, осуществить уголовное преследование в отношении лица, совершившего преступление, привлечь это лицо в качестве обвиняемого, принять меры, обеспечивающие его не уклонение от следствия и суда и т.д.

Кроме этого, по конкретному уголовному делу необходимо выяснить причины и условия, способствовавшие совершению преступления, принять меры к их устранению, а также принять меры к возмещению причиненного преступлением ущерба.

Все эти действия составляют содержание второй стадии уголовного процесса - предварительного расследования, которая является обязательной в установленных законом случаях.

Предварительное расследование - это основанная на законе и проводимая под надзором прокурора сложная и многообразная деятельность следователя и органов дознания по собиранию и закреплению доказательств, всестороннему исследованию всех обстоятельств дела в целях обнаружения и полного раскрытия преступлений, выяснения и устранения причин и условий, способствующих совершению преступлений, а также применения

необходимых мер, обеспечивающих возмещению причиненного преступлением материального ущерба.

Расследование определяется как предварительное потому, что оно осуществляется до судебного разбирательства дела, в ходе которого, как известно решаются вопросы о виновности лица в совершении преступления и назначается наказание за совершенное деяние. Однако, в главном судебном разбирательстве исследуются в основном материалы, собранные на предварительном следствии. Поэтому для того, чтобы суд имел возможность разрешить уголовное дело и вынести законный, обоснованный и справедливый приговор, орган расследования должен собрать достаточные доказательства, которые могут быть положены в основу приговора. Помимо этого, на предварительном следствии могут быть установлены обстоятельства, дающие основания прекратить уголовное дело (ст. 37 УПК)

Предварительное расследование проводится по подавляющему большинству уголовных дел, направляемых для разбирательства в суд. Особый придел прохождения предусмотрен лишь по делам частного, частнопубличного и публичного преследования и обвинения (ст.ст. 32, 33 УПК), однако и по ним в определенных случаях также может быть проведено предварительное следствие или дознание.

Закон требует от органов уголовного преследования быстрого и полного раскрытия преступлений. Быстрота расследования обеспечивает приближение момента наказания лица, виновного в преступлении, к моменту его совершения. Этим повышается эффективность борьбы с преступностью. Затяжка в расследовании преступлений ведет к утрате доказательств, что препятствует установлению истины по делу. Разумеется, быстрота расследования должна сочетаться с высоким его качеством.

Значение стадии предварительного расследования

Значение стадии проявляется в том, что будучи основана на законе, принципах и общих условиях производства предварительного расследования деятельность органов уголовного преследования способствует эффективной борьбе с преступностью, укреплению правопорядка, воспитанию граждан в духе неуклонного соблюдения законов.

Вместе с тем осуществление предварительного расследования без достаточных к тому оснований также, как и решение стоящих перед ним задач средствами стадии возбуждения уголовного дела, являются грубейшими нарушениями законности, приносящими

большой вред обществу, государству, правам и законным интересам физических и юридических лиц.

Пока еще нередки случаи нарушения сроков предварительного расследования, осуществление такового некомпетентным органом, игнорирования процессуальной самостоятельности следователя, необходимости взаимодействия и т.п. К предварительному расследованию приступают без наличия к тому законных оснований, а иногда и без возбуждения уголовного дела. Необоснованное производство предварительного расследования отрицательно сказывается на борьбе с преступностью в целом. Оно приводит к напрасной трате сил, средств и времени органов предварительного расследования, к отвлечению их от раскрытия действительно совершенных тяжких преступлений. К тому же граждане без необходимости вызываются в полицию, что подрывает их авторитет и в целом авторитет всех государственных органов.

Предварительное расследование производится в различных формах, которые мы рассмотрим продолжая лекцию.

Формы предварительного расследования

В уголовном процессе существует две формы предварительного расследования: дознание и предварительное следствие. Обе эти формы четко регламентируются законом. Между ними имеются общие черты:

во-первых, перед ними стоят единые задачи борьбы с преступностью;

во-вторых, разные обязанности возбуждать уголовные дела в пределах своей компетенции; в-третьих, как дознание так и следствие осуществляет свою деятельность на основе уголовного и уголовно-процессуального законодательства, соблюдает единую процессуальную форму при производстве следственных действий и т.д.

Имеются также различия, которые определяются: пределами полномочий органа дознания и следователя при расследовании одного и того же дела; сроками ведения следствия и дознания, а также тем, что следователь вправе проводить только процессуальные действия, предусмотренные УПК, тогда как органы дознания, наряду с процессуальными действиями проводят мероприятия оперативно-розыскного характера.

А теперь рассмотрим каждую из форм расследования в отдельности.

Дознание

Дознание в уголовном процессе - это форма предварительного расследования преступлений, основанная на уголовно-процессуальном законе деятельностью соответствующих органов и должностных лиц, направленная на рассмотрение и разрешение заявлений и сообщений о преступлениях, возбуждение уголовного дела, проведение по нему расследования, извлечение лиц, совершивших преступление, осуществление розыскных и следственных действий по поручению следователей, а также на принятие мер по предотвращению преступлений.

Виды дознания:

Какие же существуют виды дознания?

Уголовно-процессуальный закон различает два вида дознания:

1) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст 200 УПК РК);

2) дознание по делам, по которым предварительное следствие не обязательно (ст. 285 УПК РК).

Рассмотрим первый вид дознания:

Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно.

В соответствии с ч.1 ст.200 УПК при наличии признаков преступления, по которому производство предварительного следствия обязательно, орган вправе возбудить уголовное дело и произвести неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления:

осмотр, обыск, выемку, освидетельствование, задержание и допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей. Об обнаруженном преступлении и возбуждении уголовного дела орган дознания немедленно уведомляет суд.

К неотложным следственным действиям относятся такие действия по обнаружению и закреплению доказательств, которые совершаются по "горячим следам", т.е. незамедлительно, так как промедление с их производством может повлечь исчерпывание, порчу, утрату, фальсификацию доказательств. Перечень следственных действий, которые органы дознания вправе производить в качестве неотложных, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Это означает, что по делам, которым

предварительное следствие обязательно, органы дознания не вправе производить другие следственные действия.

По выполнению неотложных следственных действий, но не позднее пяти суток со дня возбуждения дела, орган дознания обязан передать дело следователю, письменно уведомив об этом суд в течение двадцати четырех часов.

После передачи дела следователю орган дознания может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае передачи следователю дела, по которому не представилось возможным обнаружить лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, с уведомлением следователя о результатах.

Орган дознания не вправе приостановить или прекратить дело, по которому предварительное следствие обязательно, так как его компетенция по делам данной категории исчерпывается производством неотложных следственных действий и вынесением постановления о направлении дела следователю.

Таким образом, дознание по делам, по которым предварительное следствие обязательно состоит:

- в возбуждении уголовного дела и проведении неотложных следственных действий, когда в этом возникает необходимость, в целях установления и закрепления следов преступления;
- в выполнении поручений и указаний следователя о производстве оперативно-розыскных и следственных действий;
- в оказании содействия следователю при производстве им отдельных следственных действий.

Дознание по делам по которым предварительное следствие не обязательно.

Это дознание состоит в полном расследовании дела и материалы дознания являются основанием для рассмотрения уголовного дела в суде (ч.1 ст.285 УПК)

Дознание производится по правилам, установленным УПК РК для предварительного следствия, за изъятиями, предусмотренными статьями главы 37 УПК РК.

В частности: дознание по делам о преступлениях указанных в ст.285 УПК, производятся, когда известно лицо, подозреваемое в совершении преступления.

Дознание производится в десяти дневной срок с момента вынесения постановления о возбуждении уголовного дела до передачи уголовного дела прокурору для направления его в суд. Этот

срок может быть продлен начальником органа дознания до тридцати суток. Копия постановления о продлении срока дознания в течение двадцати четырех часов направляется в суд.

Лицо, подозреваемое в совершении преступления может быть задержано на основании ст.ст. 132-138 УПК и в отношении его может быть избрана мера пресечения.

Обстоятельства подлежащие доказыванию в ходе дознания (ст. 286 УПК)

Обстоятельства предусмотренные ст. 117 УПК, а именно:

- а) события преступления;
- б) лицо, совершившее запрещенное уголовным законом деяние;
- в) виновность лица;
- г) характер и размер ущерба и иные обстоятельства имеющие значение для дела.

Для установления вышеперечисленных обстоятельств могут производиться следственные действия (за некоторыми исключениями (ч.6 ст.286 УПК) истребованы справки о наличии или отсутствии у лица, подозреваемого в совершении преступления, судимости, характеристики с места работы или учебы, иные материалы, имеющие значение для дела; произведен опрос потерпевшего, свидетеля.

Потерпевший (свидетель) может быть опрошен в устной форме. Результаты опроса оформляются справкой.

Лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, допрашивается в качестве подозреваемого.

По окончании дознания составляется протокол обвинения. Лицо, в отношении которого составлен протокол обвинения, признается обвиняемым.

Начальник органа дознания, изучив протокол обвинения и приложенные к нему материалы, принимает одно из следующих решений:

- 1) об утверждении протокола и передаче материалов прокурору для направления в суд;
- 2) об отказе в утверждении протокола.

После утверждения протокола обвинения обвиняемый и его защитник, а при наличии соответствующего ходатайства и потерпевший и его представитель могут ознакомиться с материалами дела, а также заявить ходатайства. Об ознакомлении с протоколом в нем делаются соответствующие записи.

Протокол обвинения, утвержденный начальником органа дознания, вместе с материалами дела передается прокурору для направления в суд.

Копия протокола обвинения органом дознания вручается обвиняемому.

Если дело было возбуждено по заявлению или сообщению граждан, должностных лиц или организаций, они уведомляются об окончании дознания и передаче дела прокурору, для направления его в суд.

В отношении обвиняемого при направлении дела в суд может быть избрана мера пресечения или иная мера процессуального принуждения по правилам глав 18 и 19 УПК РК.

Органами дознания являются ч.2 ст.65 УПК РК

- 1) органы внутренних дел;
- 2) органы национальной безопасности;
- 3) органы юстиции - по делам о преступлениях, связанных с проявлением неуважения к суду и нарушениями порядка исполнения судебных решений;
- 4) органы налоговой полиции - по делам о преступлениях, связанных с нарушениями налогового, финансового законодательства, а также законодательства о лицензировании;
- 5) таможенные органы - по делам о контрабанде и уклонении от уплаты таможенных платежей;
- 6) органы военной полиции - по делам о всех преступлениях, совершенных военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или контракту в Вооруженных Силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан; гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими воинских сборов; лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений;
- 7) командиры пограничных частей - по делам о нарушении законодательства о Государственной границе Республики Казахстан. а также по делам о преступлениях, совершенных на континентальном шельфе Республики Казахстан;
- 8) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов, в случае отсутствия органа военной полиции, - по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или контракту в Вооруженных силах Республики Казахстан, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время

прохождения ими воинских сборов; по делам о преступлениях, совершенных лицами гражданского персонала воинских частей, соединений, учреждений в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей или в расположении этих частей, соединений и учреждений;

9) руководители дипломатических представительств, консульских учреждений и полномочных представительств Республики Казахстан - по делам о преступлениях, совершенных их работниками в стране пребывания;

10) органы государственной противопожарной службы - по делам о всех преступлениях, связанных с пожарами.

Предварительное следствие

Основной формой расследования преступлений является предварительное следствие.

Предварительное следствие - это процессуальная деятельность специальных должностных лиц - следователей, по раскрытию преступлений, установлению лиц, его совершивших, путем собирания, закрепления, исследования и оценки доказательств.

Следователь - это назначенное в установленном порядке должностное лицо, уполномоченное на производство предварительного следствия по уголовным делам, в пределах своей компетенции (ст.64 УПК).

Согласно ч.3 ст.191 УПК предварительное следствие по уголовным делам производится следователями Комитета национальной безопасности, органов внутренних дел и финансовой полиции.

Следователи органов национальной безопасности расследуют дела о государственных преступлениях, а также иные дела о преступлениях предусмотренных ст.192 УПК.

Следователи финансовой полиции расследуют дела связанные с уклонением от уплаты налогов (ч.3 ст.192 УПК).

Большинство преступлений расследуется следователями органов внутренних дел (ч.2 ст.192 УПК).

Следственный аппарат этих органов состоит из следователей, старших следователей, следователей по особо важным делам и является самостоятельным структурным подразделением в системе МВД Республики Казахстан (О правовом положении следователя см.тему 3 "Участники (субъекты) уголовного процесса").

Предварительное следствие как органа расследования преступлений охватывает всю, от начала до конца стадию

предварительного расследования и направлено на установление всех обстоятельств подлежащих доказыванию (ст.117 УПК РК) Производство предварительного следствия обязательно по всем уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту (ч.2 ст.191 УПК), а равно об общественно опасных деяниях невменяемых (ч.1 ст.506 УПК) Предварительное следствие производится только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела.

Следователь обязан незамедлительно приступить к следствию по возбужденному им или переданному ему делу. О принятии дела к своему производству следователь выносит постановление. Если уголовное дело возбуждено следователем и принято им к своему производству, то составляется единое постановление о возбуждении уголовного дела и принятии его к своему производству.

В ст.196 УПК определен срок предварительного расследования - 2 месяца со дня возбуждения уголовного дела. Указанный срок может быть продлен судом наличия к тому законных оснований. Выполнив весь объем следственных действий следователь принимает решение об окончании предварительного следствия.

Предварительное следствие оканчивается составлением обвинительного заключения либо постановления о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера либо постановления о прекращении уголовного дела.

Основное различие между дознанием и предварительным следствием состоит в том, что предварительное следствие есть высшая и более сложная форма расследования, применяемая по делам о более серьезных преступлениях.

Дознание - это форма расследования преступлений, вспомогательная по отношению к предварительному следствию, менее сложная и не требующая большой квалификации и опыта от дознавателя (Пример....).

Предварительное следствие, как и любая другая форма процессуальных действий и процессуальных решений. Оно включает в себя производство следственных действий, применение мер принуждения и пресечения, привлечение лица в качестве обвиняемого, допуск к участию в уголовном процессе защитника законных представителей, гражданских истцов и других субъектов уголовного процесса, ознакомление участников с материалами дела и многое другое.

Таким образом, подводя итог по вопросу необходимо сделать следующие выводы:

1) в уголовном процессе существуют две формы расследования преступлений:

а) предварительное следствие;

б) дознание.

2) предварительное расследование - это самостоятельная стадия уголовного процесса, в ходе которой осуществляется доказывание по уголовному делу;

3) дознание делится на виды:

а) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно;

б) дознание по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно.

9.2 Общие условия предварительного расследования

Общие условия предварительного расследования - это установленные законом правила, которые выражают характерные черты предварительного расследования и определяют наиболее существенные требования, предъявляемые к порядку производства следственных действий и принятию решений.

Общие условия предварительного расследования - это, как следует из самого определения, закрепленные в уголовно-процессуальном законе правила, исполнение которых обязательно для любой из форм предварительного расследования в полном объеме относятся только предварительному следствию. Они не в полной мере относятся к дознанию.

На стадии предварительного расследования, как и на любой другой стадии уголовного процесса, реализуются принципы уголовного процесса. Но общие условия предварительного расследования не являются принципами уголовного процесса. Это правила меньше, чем принципы процессуальной значимости. Они касаются не всего уголовного процесса, а лишь только стадии предварительного расследования.

Система правил, составляющих общие условия предварительного расследования включает в себя:

1) подследственность;

2) полномочия следователя. Процессуальная самостоятельность следователя;

- 3) начало, место и сроки производства предварительного расследования;
- 4) соединение и выделение уголовных дел;
- 5) расследование уголовных дел группой следователей;
- 6) принимаемые меры по выявлению причин и условий совершения преступлений;
- 7) взаимодействие следователя с органами дознания;
- 8) меры по неразглашению данных предварительного следствия и дознания.

Подследственность (ст. 192 УПК)

Подследственность - это совокупность признаков преступления (общественно опасного деяния), по которым его расследование в полном объеме относится к компетенции строго определенного органа предварительного расследования. (Например, следователю ОВД или налоговой полиции).

Общепринято выделять следующие виды (признаки) подследственности:

- 1) предметная (родовая);
- 2) альтернативная (смешанная);
- 3) персональная (специальная);
- 4) территориальная.

Предметная подследственность определяется признаками, относящимися к квалификации преступления. Каждый состав преступления уполномочен расследовать в полном объеме конкретный следователь или дознаватель.

Предметная подследственность закреплена в ст.192 УПК. Эта же норма определяет, по каким составам преступлений предварительное следствие производится следователями КНБ, а по каким - следователями ОВД и финансовой полиции.

Смешанная подследственность в ч.5 ст.192 УПК определены также признаки, составляющие смешанную подследственность характеризующую тем, что расследование некоторых категорий преступлений в зависимости от тех или иных обстоятельств может входить в компетенцию либо одного, либо другого органа (ч.4 ст.192 УПК)

В целях исключения случаев возникновения споров о подследственности при соединении в одном производстве дел по обвинению одного или нескольких лиц в совершении преступлений,

подследственных разным органам предварительного следствия, подследственность определяется прокурором.

Здесь же закреплено правило, что по делам о преступлениях, перечень которых дается в ч.5 ст.192 УПК предварительное следствие проводится тем органом к чьей подследственности относится преступление, в связи с которым возбуждено уголовное дело. Возбудить уголовное дело по преступлениям, подследственным следователям может и орган дознания.

Тем не менее смешанная подследственность касается лишь органов предварительного следствия.

Персональная подследственность - это совокупность признаков, зависящая от того, какой субъект совершил либо предполагается, что совершил преступление. К примеру, производство предварительного следствия обязательно и по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту. Более того, по всем делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, предварительное следствие производится следователями ОВД. Дела же о преступлениях совершенных военнослужащими, подследственны следователям военной полиции.

Признаки территориальной подследственности закреплены в ч.1 ст.193 УПК. В ней сказано, что предварительное следствие производится в том районе (области), где совершено преступление. Оно может производиться по месту обнаружения преступления, а также по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей только в целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты расследования.

Установив, что данное дело ему не подследственно, следователь обязан произвести все неотложные следственные действия, после чего передать дело прокурору для направления по подследственности (ч.6 ст.192 УПК).

Вопрос о подследственности дела решает прокурор по месту, где следствие начато. споры о подследственности недопустимы.

Однако в случае необходимости производства следственных или розыскных действий в другом районе следователь вправе произвести их лично либо поручить производство этих действий соответствующему органу дознания, который обязан выполнить поручение в срок не позднее десяти суток.

Полномочия следователя

Процессуальная самостоятельность следователя.

Согласно ст.150 УПК при производстве предварительного следствия все решения о направлении следствия и производства следственных действий следователь принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции по ходатайству прокурора в судебных органах, и несет полную ответственность за их законное и своевременное исполнение.

В случае не соглашения следователя с указаниями прокурора о привлечении в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела в суд или о прекращении дела следователь вправе обжаловать их вышестоящему прокурору (ч.6 ст.64 УПК).

В этом случае прокурор, или отменяет указание нижестоящего прокурора, или поручает производство следствия по делу другому следователю.

По делам, по которым предварительное следствие обязательно следователь вправе в любой момент приступить к производству предварительного следствия, не дожидаясь выполнения органами дознания действий предусмотренных ст.200 УПК.

Следователь по расследуемым им делам вправе давать органам дознания поручения и указания о производстве розыскных и следственных действий и требовать от органов дознания содействия при производстве отдельных следственных действий. Такие поручения и указания следователя даются в письменном виде и являются для органа дознания обязательными (ч.3 ст.193 УПК)

Постановления следователя вынесенные им, по находящемуся в его производстве уголовному делу обязательны для исполнения всеми физическими и юридическими лицами. Они могут быть отменены только прокурором.

На следователя закон возложил и ряд обязанностей. Он обязан возбуждать уголовное дело, избирать меру пресечения, выносить постановление о прекращении уголовного преследования, принимать иные процессуальные решения при наличии к тому законных оснований.

Следователь, также как и лицо, производящее дознание, должен выявлять причины и условия совершения преступления, принять меры к их устранению (ст.204 УПК). Если свои обязанности следователь не выполнил, суд укажет об этом в частном постановлении и, при наличии к тому оснований, поставит перед вышестоящим органом вопрос об ответственности следователя.

На следователя законом возложены и другие обязанности. В определенных ст.71 УПК случаях следователь должен обеспечить участие защитника на предварительном следствии. Принять необходимые меры безопасности в отношении участников уголовного процесса ст.ст.89-97 УПК.

Процессуальная самостоятельность следователя

Это правовой институт, защищающий внутреннее убеждение следователя и позволяющий последнему настаивать на собственном мнении. Никто не может изменить решение следователя о привлечении в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела для назначения судебного разбирательства или о прекращении дела вопреки его убеждению. И надзирающий прокурор и начальник следственного отдела не смогут сделать этого.

Но вышесказанное не означает, что следователь бесконтролен. За ним осуществляется процессуальный и ведомственный контроль. Рассмотрим проблемы реализации ведомственного и процессуального контроля на примере следователей ОВД.

Следственное отделение - это подразделение органа внутренних дел. Начальник ОВД отвечает за правильную организацию работы следователей и их взаимодействие с оперативными службами. Эта его функция реализуется в рамках административного руководства и контроля за деятельностью следователя.

Начальник следственного отделения осуществляет процессуальное руководство деятельностью следователя (ч.2 ст.63).

Принимая во внимание вышеизложенное он вправе:

- а) проверять дела на предмет своевременности действий следователя и выполнения им общих условий;
- б) давать указания следователю о производстве следственных действий;
- в) поручать производство по делу другому следователю или группе следователей;
- г) участвовать в производстве следственных действий;
- д) производить личное расследование.

Согласно ч.3 ст.63 УПК РК указания начальника следственного отдела по уголовному делу не могут ограничивать самостоятельность следователя. Указания даются в письменной форме и обязательны для исполнения, но могут быть обжалованы прокурору. Обжалование следователем действий начальника следственного отдела прокурору

не приостанавливает их исполнения, за исключением указаний о квалификации преступления и объеме обвинения, направление дела прокурору для предания обвиняемого суду или о прекращении уголовного дела.

Начало место и сроки производства предварительного расследования

Как уже отмечалось предварительное расследование начинается только после вынесения постановления о возбуждении уголовного дела (ч.1 ст.194 УПК РК) при наличии к тому законных поводов и оснований, которые установлены в ходе предварительное проверки и указывающие на признаки объективной стороны преступления. Именно с этого момента осуществляется одна из форм предварительного расследования.

В соответствии с требованиями ст.189 УПК РК после возбуждения уголовного дела:

1) прокурор направляет дело следователю или органу дознания для производства для производства предварительного следствия или дознания;

2) Следователь приступает к производству предварительного следствия;

3) Орган дознания по делам, по которым предварительное следствие обязательно, после выполнения неотложных следственных действий направляет дело для производства предварительного следствия; по делам о преступлениях, указанных в ст.285 УПК РК, производит дознание.

Место производства предварительного расследования

Как правовой институт тесно связано с территориальной подследственностью. Как уже отмечалось предварительное следствие производится в том районе, где совершено преступление (ч.1 ст.193 УПК РК). Но законодатель в приведенной формулировке, говоря о предварительном расследовании подразумевал не место начала предварительного расследования, а место, где оно должно быть завершено. Поэтому данное общее условие распространяется на все формы предварительного расследования.

Правило, гласящее, что в целях обеспечения наибольшей быстроты, объективности и полноты расследования оно может производиться по месту обнаружения преступления, а так же по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства

свидетелей, на практике используется крайне редко. Однако оно касается не отдельных, а всех форм предварительного расследования.

Сроки производства предварительного расследования

Они определены уголовно-процессуальным законом. В ч.1 ст.196 УПК РК сказано, что предварительное следствие по уголовным делам должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок со дня возбуждения уголовного дела. Сроки производства дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно определены ст.200 УПК РК, где говорится о том, что орган дознания, возбудив уголовное дело приступает к выполнению неотложных следственных действий и по их выполнении, но не позднее пяти суток со дня возбуждения уголовного дела передает дело следователю, уведомив об этом прокурора. Сроки производства дознания по делам, по которым производство предварительного не обязательно указаны в п.13 ст.285 УПК РК, где говорится, что дознание проводится в 10-дневный срок с момента вынесения постановления о возбуждении уголовного дела до передачи уголовного дела прокурору для направления его в суд. Этот срок может быть продлен начальником органа дознания до 30-ти суток. Копия постановления о продлении срока дознания в течение 24 часов направляется прокурору. Что же касается предварительного следствия, то его сроки могут быть продлены по мотивированному постановлению следователя. А сам порядок продления сроков предварительного следствия регламентирован ст.196 УПК РК.

Соединение и выделение уголовных дел

Согласно ст.48 УПК РК в одном производстве могут быть соединены дела по обвинению нескольких лиц в совершении в соучастии одного или нескольких преступлений, дела по обвинению лица в совершении нескольких преступлений, а так же дела по обвинению в заранее не обещанном укрывательстве этих же преступлений или недонесении о них.

Не должны соединяться в одном производстве!!!!

- 1) одинаковые обвинения в отношении разных лиц;
- 2) обвинения в отношении лиц, которым приписывается совершение преступлений относительно друг друга, кроме случаев, когда рассматривается дела частного обвинения;
- 3) дела, по одному из

которых уголовное преследование осуществляется в частном порядке, а по другому - в публичном порядке; 4) все другие обвинения, совместное рассмотрение которых может помешать объективному рассмотрению дела.

Соединение дел осуществляется на основании постановления органа ведущего уголовный процесс. Копия постановления, вынесенного органом уголовного преследования в течение 24 часов направляется прокурору. Срок производства по делу, в котором соединены несколько дел исчисляется со дня возбуждения последнего по времени дела. Если по одному из соединенных дел в качестве меры пресечения применен арест, либо домашний арест срок следствия исчисляется со дня возбуждения дела, по которому применены указанные меры пресечения. При соединении в одно производство нескольких уголовных дел срок проведения предварительного слушания по ним исчисляется со дня поступления в суд последнего дела.

Выделение уголовного дела

В соответствии с законом (ст.49 УПК РК) суд, орган уголовного преследования вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело в отношении:

а) отдельных обвиняемых, когда уголовное дело подлежит приостановлению по основаниям, предусмотренным ст.50 УПК РК;

б) отдельных обвиняемых, когда основания для закрытого судебного разбирательства, связанные с охраной государственных секретов, относятся к ним, не относятся к другим обвиняемым;

в) несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе с взрослыми;

г) отдельных не установленных лиц, подлежащих привлечению к уголовной ответственности.

В случае расследования много эпизодного уголовного дела, по которому истекают сроки следствия или ареста, следователь, признав, что по части обвинения расследование проведено полно, всесторонне, вправе выделить часть дела в отдельное производство для направления его в суд, если это не будет препятствовать расследованию и рассмотрению дела в остальной части.

Если по уголовному делу получены сведения о действиях, содержащих признаки преступлений, не связанных с данным делом все материалы о них должны незамедлительно выделены для решения вопроса о возбуждении нового уголовного дела. В законе сказано, что

выделение дел допускается, если это не отразится на всесторонности, полноте исследования и разрешения дела.

Выделение дела осуществляется на основании постановления органа, ведущего уголовный процесс. Копия постановления, вынесенного органов уголовного преследования в течение 24 часов направляется прокурору. К постановлению должен быть приложен перечень материалов, выделяемых в подлинниках или копиях.

Срок производства по выделенному делу исчисляется со дня вынесения постановления о выделении дела по новому преступлению или в отношении нового лица. В остальных случаях срок исчисляется с момента возбуждения основного уголовного дела.

Расследование уголовных дел группой следователей. (ст.198 УПК РК)

По сложным, многоэпизодным уголовным делам расследование может быть поручено группе следователей (следственной группе), о чем указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела или выносится отдельное постановление. В постановлении должны быть указаны все следователи, которым поручено производство расследования, в их числе следователь - руководитель группы. Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители должны быть ознакомлены с постановлением о расследовании дела группой следователей и им разъясняется право на отвод любого следователя из состава группы.

В следственную группу могут входить следователи нескольких органов, осуществляющих предварительное следствие. Решение о создании такой группы может быть принято как по указанию прокурора, так и по инициативе начальников следственных отделов этих органов. Решение оформляется совместным постановлением начальников следственных отделов и выносится с соблюдением требований указанных в ст.198 УПК РК.

Полномочия руководителя следственной группы (ст.199 УПК РК)

Следователь - руководитель следственной группы принимает уголовное дело к своему производству, организует работу следственной группы, руководит действиями других следователей.

Решения о соединении и выделении уголовных дел, прекращении уголовного дела в целом или его части приостановлении или возобновлении производства по делу, а так же о возбуждении ходатайств о продлении сроков следствия, применении в качестве мер

пресечения ареста, домашнего ареста и их продлении принимаются только руководителем следственной группы.

Обвинительное заключение или постановление о направлении дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера составляется и подписывается руководителем следственной группы.

Руководитель следственной группы вправе участвовать в следственных действиях, проводимых другими следователями, лично проводить следственные действия.

Профилактическая деятельность органов дознания и предварительного следствия

При производстве предварительного следствия следователь выявляет причины и условия, способствующие совершению преступления и по возможности принимает меры к их устранению.

Установив и при производстве по уголовному делу обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, следователь вправе внести в соответствующие государственные органы, организации или лицам, исполняющим в них управленческие функции, представление о принятии мер по устранению этих обстоятельств или других нарушений закона (ч.1 ст.206 УПК РК).

Представления подлежат рассмотрению с обязательным уведомлением о принятых мерах в месячный срок (ч.2 ст.204 УПК РК).

Представление является процессуальным актом в силу чего содержащиеся в нем выводы должны быть основаны только на доказательствах, добытых путем производства следственных действий. Поэтому такое представление выносится в тот момент производства по делу, когда собраны достаточные доказательства, на основе которых может быть сделан соответствующий вывод. Обстоятельства, указывающие на необходимость немедленного реагирования на выявленные причины и условия, могут обязать следователя безотлагательно внести представление, не дожидаясь окончания следствия по делу.

Взаимодействие следователя с органами дознания

Под взаимодействием между органами дознания и предварительного следствия понимается основанная на законе, согласованная по целям, месту и времени деятельность следователя и

оперативных работников органов дознания, направленная на предотвращение и раскрытие преступлений, изобличение виновных путем наиболее рационального сочетания процессуальных и оперативно-розыскных средств борьбы с преступностью.

Анализ литературы и практики деятельности органов расследования позволяет говорить о существовании процессуальных и организационных форм их взаимодействия.

Процессуальные формы взаимодействия

- 1) выполнение поручений следователя:
 - а) выполнение органов дознания следственных и розыскных действий по поручению следователя;
 - б) привлечение следователем представителей органа дознания для оказания (помощи) содействия в производстве отдельных следственных действий;
 - в) принятие мер, призванных создать необходимые условия для успешного производства отдельных следственных действий, как охрана места происшествия, оцепление здания и т.п.;
 - г) выполнение постановлений следователя о приводе.
- 2) содействие органа дознания следователю в стадии возбуждения уголовного дела.
- 3) возбуждение уголовных дел, по которым обязательно предварительное следствие, производство по ним неотложных следственных действий и передача их следователю, который ведет дальнейшее расследование.
- 4) использование следователем данных полученных органом дознания с помощью оперативно-розыскных мер;
- 5) совместная согласованная деятельность в период производства органами дознания неотложных следственных действий по делу, по которому производство предварительного следствия обязательно.

Организационные формы взаимодействия:

- 1) совместную согласованную деятельность в составе следственно оперативных групп;
- 2) немедленное уведомление следователя органом дознания об обнаружении преступлений, по которым требуется производство предварительного следствия;
- 3) организацию следственно-оперативных групп (бригад), в которые включаются следователи и работники дознания для расследования сложных и трудоемких дел об опасных преступлениях;

- 4) согласованное планирование следственных, оперативно-розыскных и розыскных действий;
- 5) выступление перед населением и проведение профилактических мероприятий;
- 6) межведомственные оперативные совещания работников прокуратуры, следствия и дознания;
- 7) совместное проведение занятий.

В юридической литературе к общим условиям предварительного расследования относят так же:

- привлечение общественности к участию в расследовании уголовных дел;
- недопустимость разглашения данных предварительного расследования;
- применение научно-технических средств при предварительном расследовании;
- обжалование действий следователя;
- порядок сношения следователей с соответствующими органами других государств;
- этические основы и воспитательное и воспитательное воздействие предварительного следствия.

Рассмотрев общие условия предварительного расследования необходимо дать общую характеристику следственным действиям и порядку их процессуального оформления, что является предметом третьего вопроса лекции.

9.3 Общая характеристика производства и оформления процессуальных действий

Каждое действие следователя выполняется в установленном законом порядке и надлежащим образом оформляется. Это достигается посредством составления постановлений и протоколов.

В ст.202 УПК РК говорится о том, что в процессе предварительного следствия при принятии, в соответствии с УПК, какого-либо процессуального решения следователем выносится постановление, в котором указываются место и время его составления, фамилия и должность следователя, существо и основания принятого решения, статьи УПК, на основании которых вынесено постановление. Постановление подписывается следователем.

Таким образом постановление - это решение следователя по наиболее важным вопросам, возникающим в процессе производства предварительного следствия и при его окончании.

Таковыми постановлениями могут быть постановления о принятии дела к производству, о привлечении в качестве обвиняемого, о признаниях участников процесса, о производств действий по собиранию доказательств (производство экспертизы, обыска, выемки, выемки освидетельствования и др.), о применения мер пресечения и иных мер уголовно процессуального принуждения, о приостановлении или прекращении производства по уголовному делу и т.д.

Протокол - документ отражающий порядок, содержание и результаты того или иного действия следователя.

Согласно ст.203 УПК РК протокол следственного действия составляется в ходе производства следственного действия или непосредственно после его окончания.

Протокол составляется при производстве действий, направленных на собирание доказательств. Протокол может быть написан от руки, изготовлен машинописным либо компьютерным способом.

Для обеспечения полноты протокола могут быть применены стенографирование, кино съемка, звуко и видеозапись.

Стенографическая запись материалы кино съемки, звуко- и видео-записей хранятся при деле (ч.2 ст.203 УПК РК).

Посредством протокола фиксируется выполнение следователем действий, связанных с реализацией прав и законных интересов участников данной стадии. Протокол предъявляется для ознакомления всем лицам, участвующим в производстве следственного действия. Им разъясняется право делать замечания, подлежащие внесению в протокол. Все внесенные в протокол замечания, дополнения, исправления должны быть оговорены и удостоверены подписями этих лиц (ч.5 ст.203 УПК РК).

Закон определяет необходимые реквизиты, которые должны содержаться в протоколе. В нем указываются: место и дата производства следственного действия; время его начала и окончания с точностью до минуты; должность и фамилия следователя; фамилия, имя, отчество каждого лица, участвующего в следственном действии, а в необходимых случаях и его адрес. В протоколе излагаются процессуальные действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные при их производстве существенные для дела

обстоятельства, а так же заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия (ч.3 ст. 203 УПК РК).

В том случае, если производство действия сопровождалось использованием научно-технических средств, об этом так же должно быть указано в протоколе. В ч.4 ст.203 УПК РК так и сказано: "-если при производстве следственного действия применялись фотографирование, киносъемка, звуко и видеозапись, либо были изготовлены слепки или отпечатки следов, составлялись чертежи, схемы, планы, то в протоколах должны быть указаны такие научно-технические средства, примененные при его производстве, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены и получены е результаты. В протоколе должно быть, кроме того, отмечено, что перед применением научно-технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия.

При наличии оснований полагать, что в ходе предварительного расследования необходимо обеспечить безопасность потерпевшего, его представителя и их близких, следователь вправе в протоколе следственного действия, в котором участвуют указанные лица не приводить данные об их личности. В этом случае следователь обязан вынести постановление, в котором излагаются причины принятого решения о сохранении в тайне данных о личности, указывается псевдоним и приводится образец подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий с его участием. Постановление помещается в опечатанный конверт, с содержимым которого кроме следователя могут ознакомиться прокурор и суд (ч.9 ст.203 УПК РК).

Итоговым решением следователя при направлении дела в суд является обвинительное заключение (ст.278 УПК РК).

Законность производства действий следователя обеспечивается посредством участия в них переводчика и понятых (ст.ст. 85,86 УПК РК).

Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется производство, обеспечивается право пользоваться услугами переводчика (ч.1 ст.85 УПК РК).

Невыполнение этого правила представляет собой существенное нарушение уголовно-процессуального закона, последствием которого является возвращение дела следователю.

При производстве осмотра, обыска, выемки освидетельствования, предъявления для опознания, следственного эксперимента должны присутствовать понятые, т.е. посторонние, не

заинтересованные в исходе дела лица в числе не менее двух (ч.3 ст.86 УПК РК).

В исключительных случаях (в труднодоступной местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения или когда в силу других объективных причин нет возможности для привлечения граждан в качестве понятых, а так же в случаях, если проведение осмотра связано с опасностью для жизни и здоровья людей) осмотр может производиться без участия понятых но с применением при этом, как правило, технических средств фиксации его хода и результатов (ч.5 ст.222 УПК РК).

Соблюдение всех этих правил имеет тем большее значение если учесть, что доказательства, полученные с нарушением закона не имеют доказательственной силы. В этой связи необходимо рассмотреть общие требования, предъявляемые к производству и оформлению процессуальных действий.

Общие требования, предъявленные к процессуальным документам:

1) **Законность** процессуального документа. Она означает, что документ должен быть оформлен в том порядке, который предусмотрен УПК РК, с соблюдением установленной процессуальной формы. Одним из существенных признаков процессуальной формы документа является перечень обязательных реквизитов (Например ст.ст.378-380 УПК РК). Подробнейшим образом регламентируются форма и содержание приговора суда постановляемому по конкретному делу;

2) **обоснованность** появления в материалах дела конкретного документа. В содержание этого требования входит логическая связь между документом и ходом уголовного дела, а так же устанавливаемыми фактическими обстоятельствами. Так же окончание предварительного расследования является логическим основанием для вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Для вывода об окончании предварительного расследования обязательно установление всех значимых для дела фактических обстоятельств;

3) **мотивированность** - зафиксированного в документе решения. Данное требование означает, что любое принятое по делу решение должно найти свое процессуальное объяснение. В определенной степени мотивированность взаимосвязана с требованием обоснованности решения но не совпадает с нею. Основное отличие заключается в том, что мотивированность

предполагает объяснение принятия именно этого, а не другого решения;

4) **справедливость** процессуального документа. Ее взаимосвязь с принципом законности основано на положении беспристрастности, отраженного в процессуальном документе принятого решения;

5) **убедительность** процессуального документа. Настоящее требование имеет прямое отношение к содержательной стороне процессуальной деятельности, связанной с формированием у уполномоченного лица внутреннего убеждения. Последнее находит свое отражение в степени доказанности значимых для дела обстоятельств;

6) **истинность** документа неразрывна с характеристикой стороны дела. Истинный документ должен в точности отражать сущность процессуально значимых актов, имевших место в действительности;

7) **полнота** процессуального документа. По своему содержанию это требование близко примыкает к истинности и включает в себя фиксацию без изъятия процедуры проведенного действия, либо исчерпывающее отражение принятого по делу решения;

8) **последовательность и логичность** изложения материала в документе предполагает наличие причинно-следственной взаимосвязи его отдельных положений;

9) **грамотность и культурность** составленного документа являются залогом его законности;

Грамотное изложение необходимой информации само по себе исключает двойственность понимания содержательной стороны.

Культурность отражает общий профессиональный уровень уполномоченного лица, составившего документ.

Конечная цель соблюдения вышеперечисленных требований, предъявляемых к процессуальным документам состоит в достижении максимальной эффективности уголовного судопроизводства.

В связи с этим невозможно переоценить значение документов в уголовном процессе.

Значение документов в уголовном процессе:

1) документы являются единственным средством закрепления хода и результатов уголовно-процессуальной деятельности;

2) при помощи документов устанавливаются правоотношения участников процесса;

3) документы дают возможность слежения за логикой процесса, адекватной оценки мотивированности и обоснованности принимаемых решений;

4) документы составляют основу контроля за соблюдением законности лицами ведущими уголовный процесс, обеспечивают содержательную сторону надзорной деятельности;

5) информация зафиксированная в документе, сохраняется во времени, что позволяет воссоздать картину прошлого независимо от сроков и без ущерба для фактических обстоятельств имеющих значение для дела;

6) процессуальные документы представляют возможность ревизионных действий направленных на восстановление нарушенного права в пределах конкретного дела;

7) документальная фиксация хода и результатов судопроизводства позволяет передать материалы без ущерба для правосудия от одних уполномоченных лиц (органов) к другим (например от дознавателя - следователю, от последнего - прокурору, суду).

Тема 10 Следственные действия в стадии досудебного производства

10.1 Понятие и виды следственных действий. Условия правомерности их проведения

Магистральный курс на демократизацию общества и построение правового государства предполагает укрепление законности и право порядка. В практическом осуществлении этих задач велика роль органов дознания и предварительного следствия. На которое закон возлагает право производства следственных действий с целью поиска и изобличение виновных, точного установления последствий их противозаконных действий, выяснения всех обстоятельств совершаемых преступлений так же причин, толкающих людей на преступный путь, - эта задача реализуется в стадии предварительного следствия. Собранные здесь доказательства направляются потом в суд, который проверяет их и выносит приговор. Ясно, что правильность приговора во многом зависит от качества дознания и предварительного следствия. Чем быстрее будут найдены достоверные доказательства, тем лучше суд сможет разобраться в сложном переплетении фактов, событий, поступков, из которых слагается преступление. Сбор и закрепление доказательств происходит в ходе проведения следственных действий, результаты которых оформляются постановлениями и другими процессуальными документами. Изучению конкретных следственных действий с помощью которых происходит доказывание в уголовном

судопроизводстве и посвящена эта лекция, имеющая большое практическое значение для сотрудников ОВД. Значение также заключается в правильной организации расследования, избрание наиболее оптимальной тактики производства следственных действий и условий правомерности их применения.

При расследовании по уголовному делу следователь производит действия и принимает решения, предусмотренные или обусловленные уголовно - процессуальным законом. Эти действия и решения многообразны и при этом, каждая из них, как правило имеет свою задачу, к выполнению которой стремится следователь.

Процессуальные действия следователя, независимо от их непосредственной задачи, направлены на всестороннее, полное и объективное расследование уголовного дела(ст. 24УПК Республика Казахстан). В этом смысле все действия следователя казалось бы должны называть следственными. Однако, в юридической литературе принято называть следственными только процессуальные действия, которые направлены на обнаружения, проверки закрепление доказательств.

Таким образом:

Следственные действия - это предусмотренная уголовно - процессуальным законом и обеспеченные государственным принуждением совокупность операций и приёмов, которые осуществляются при расследовании преступлений для обнаружения, фиксации и проверки фактических данных, имеющих значения доказательств по уголовному делу.

Виды следственных действий:

- осмотр место происшествия, местности, помещений предметов, документов, трупов;
- обыск в помещении, на местности, личный обыск;
- выемка предметов, документов, почтово-телеграфной корреспонденции, документов содержащих государственную тайну;
- освидетельствование подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего, эксперта;
- перехват сообщений;
- прослушивание и запись переговоров;
- очная ставка между свидетелем и потерпевшим, свидетелями, подозреваемыми, обвиняемыми, обвиняемым и подозреваемым, потерпевшим и обвиняемым (подозреваемым);
- назначение и производство экспертизы;

- предъявление для опознания живых лиц, предметов, документов, животных, трупов, строений, участков местности, фотоснимков (для опознания лиц);

- следственный эксперимент, т. е. Воспроизведение действий, обстановки обстоятельств события, совершение опытных действий;

- проверка показаний (подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего) на месте.

Законом не определяется очерёдность производства следственных действий: она зависит от конкретных обстоятельств дела и устанавливается самим следователем.

Однако в уголовно - процессуальном законодательстве используется понятие неотложных следственных действий.

Например. ст. 285 - 286 УПК Республики Казахстан, регламентируя действия органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, даёт перечень неотложных следственных действий: Осмотр, обыск, выемка, освидетельствование, задержание и допрос подозреваемых, допрос потерпевших и свидетелей, назначение экспертиз.

Эти действия являются одновременно **первоначальными**, так как орган дознания обязан выполнить не позднее 5 суток со дня возбуждения уголовного дела. Неотложность производства тех или иных следственных действий может возникнуть на любом этапе предварительного следствия (в начале, в середине и в конце расследования).

Следственные действия могут быть дополнительными и повторными. Ст. 255 УПК Республики Казахстан регламентирует только производств дополнительной и повторной экспертизы. Однако в практике возникает необходимость производства дополнительно и повторно других следственных действий. Например. Допросы, осмотры, следственный эксперимент и т. д.

При повторном проведении следственного действия исследованию подвергается тот же самый факт и с теми же целями. Как правило, повторное следственное действие проводится в случаях когда первоначальное было проведено недостаточно тщательно возникло сомнение в доброкачественности его результатов.

Дополнительное следственное действие направленно на исследование других предметов, других объектов.

Дополнительное действие проводится тогда, когда первоначальное проведено не достаточно полно, не все объекты были исследованы, не все интересующие следствие вопросы были разрешены.

Например на допросе потерпевший какие - то обстоятельства не сказал, забыл о них, а позже вспомнил. Поэтому на лицо необходимость его дополнительного допроса по тем обстоятельствам, которые при первоначальном допросе выяснены не были.

Таким образом, уголовно - процессуальному законодательству известно понятие неотложных следственных действий, которые одновременно являются и первоначальными. Кроме того, следственные действия, в зависимости от обстоятельств дела, могут проводится повторно и дополнительно. Но следует иметь в виду, если следственное действие носит одновременный характер, то это исключает возможность дополнительного его производства (например, невозможно дополнительная эксгумация трупа или дополнительное задержание).

Принимая решения о производстве следственного действия следователь или лицо, производящее дознание, должен учитывать место и время его проведения, возможный круг участников, а также возможность применения научно - технических средств для обнаружения и фиксации доказательств.

Как правило, следственные действия проводятся там, где это признает целесообразным следователь. Чаще всего они проводятся в кабинете следователя, где хранится уголовное дело, под рукой у следователя всегда необходимые справочные материалы, бланки и т. п.

Некоторые следственные действия такие, как осмотр места происшествия, осмотр трупа, выемка, задержание подозреваемого, проверка показаний на месте не могут проводится в кабинете следователя, а проводятся по месту, где это необходимо.

Пункт 43 ст.7 УПК Республики Казахстан предусматривает производство любого следственного действия в дневное время. В соответствии с указанной статьёй УПК ночным временем признается период с 22 до 06 часов местного времени.

В ночное время следственные действия могут быть проведены лишь в тех случаях, когда промедление в их производстве создаёт угрозу утраты доказательств, продолжения преступных действий, укрытия преступников и прочее.

Следственные действия могут производиться в течении времени отведенного на предварительное следствие. Приостановление и окончание уголовного дела лишает следователя права выполнять эти действия.

Следует вспомнить, предварительное следствие как в целом, так и каждое следственное действие в отдельности четко регламентировано уголовно - процессуальным законом.

Строгое соблюдение уголовно - процессуальных норм при производстве следственных действий способствует воспитанию у граждан уважение к законам, поднимает престиж следователя и лица, производящего дознание, создает у населения уверенность в том, что преступление будет раскрыто и виновные понесут заслуженное наказание, а также способствует повышению правосознания и правовой культуры должностных лиц и граждан.

Лицо производящее дознание и следователь обязаны твердо знать и неукоснительно выполнять правила производства и оформления следственных действий.

Практикой выработаны условия правомерности проведения следственных действий.

К ним относятся:

1) производятся только по возбужденному уголовному делу, если имеются достаточные основания для принятия такого решения следователем;

2) участники следственных действий обязаны выполнять все законные распоряжения следователя, предусмотренные УПК Республики Казахстан;

3) должны проводиться в порядке, установленном уголовно - процессуальным законом;

4) если имеются основания (фактические данные), диктующие необходимость проведения именно этого следственного действия;

5) их результаты фиксируются в протоколе, который состоит из 3 частей: вводной, описательной и заключительной (ст.203 УПК Республики Казахстан);

6) запрещаются действия , ущемляющие честь и достоинства участников следственных действий, разглашения ставших известными обстоятельств частной жизни.

Таким образом, расследование уголовного дела независимо от того, производится ли оно органами дознания или предварительного следствия, представляет собой определенную систему следственных действий, облеченных в процессуальную форму и направленных на собирание и проверку доказательств, на полное и всестороннее исследование обстоятельств дела и избличение лица, совершившего преступление. Характер и последовательность этих следственных действий зависит от характера преступления, обстоятельств его совершения и обнаружения.

А сейчас рассмотрим группу следственных действий, направленных на собирание доказательств.

10.2 Следственные действия, направленные на собирание доказательств

Осмотр - (ст. ст. 221, 222 УПК РК). Успех расследования большинства преступлений во многом зависит от того, насколько оперативно и квалифицированно проведены первоначальные следственные действия.

А необходимость в их проведении возникает, как правило, неожиданно. Практика показывает, что чаще всего такими действиями бывают: осмотр, задержание подозреваемого, обыск, допрос свидетелей и потерпевших, и др.

Сейчас мы рассмотрим одно из таких действий, как осмотр.

Осмотр - это самостоятельное следственное действие, проводимое в целях обнаружения и закрепления следов преступления, изъятие вещественных доказательств, выяснение обстановки происшествия, а также других обстоятельств, имеющих значения для дела (ст. 221 УПК РК).

Осмотр может быть и составной частью других следственных действий: задержание, обыска, выемки, следственного эксперимента, проверки показаний на месте. Например: при задержании подозреваемого осматривается его одежда и вещи, при обыске осматриваются орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем и т. д.

Обязательность осмотра при проведении названных следственных действий вытекает из указаний закона: “Все изымаемые предметы и документы, а равно все описываемое имущество должны быть перечислены в протоколе или приложенной к нему описи сточным указанием количества, меры, веса, или индивидуальных признаков”.(ст.222 УПК РК).

Значение осмотра исключительно велико, потому что он относится к таким следственным действиям, проведение которых позволяет обнаружить, исследовать и закрепить доказательства, установить события преступления и виновность конкретного лица, выяснить обстоятельства, способствующие совершению преступления.

Сущность осмотра заключается в том, что следователь или лицо, производящее дознание, не посредственно сам, с помощью своих органов чувств убеждается в существовании и характере фактов имеющих значение для дела. Результаты осмотра позволяют

следователю правильно определить характер и последовательность дальнейших действий и направление всего предварительного следствия.

Действующее уголовно - процессуальное законодательство в зависимости от объекта осмотра называет следующие его виды:

- 1) осмотр места происшествия (ст.221,222 УПК РК);
- 2) осмотр трупа (ст.224 УПК РК);
- 3) осмотр и хранение вещественных доказательств (ст.223 УПК РК);
- 4) осмотр местности и помещений (ст.222 УПК РК).

Самым распространенным видом осмотра является осмотр места происшествия, который также считается первоначальным следственным действием. В большинстве случаев, при совершении преступлений остаются материальные следы преступления и вещественные доказательства. Чаще всего это встречается при убийствах, разбойных нападениях, грабежах, кражах, ДТП и др.

Учитывая особую важность производства осмотра места происшествия для установления объективной истины по делу законом введено правило о возможности его проведения до возбуждения уголовного дела.

Так в ст. 221 ч. 2 УПК Республика Казахстан указано в случаях, когда решение о возбуждении уголовного дела не возможно без проведения осмотра, он может быть произведен до возбуждения уголовного дела.

Характерными особенностями осмотра места происшествия являются его незаменимость и неповторимость, а также необходимость немедленного его выполнения.

Незаменимость осмотра состоит в том, что восприятие его обстановки следователем и другими лицами, участвующими в осмотре невозможно заменить в полной мере другими следственными действиями. Например, для уточнения обстановки места происшествия, в отдельных случаях, все же можно допросить свидетелей или потерпевших, а вот для установления индивидуальных признаков следов такой допрос, как правило будет безрезультатным.

Недостаточно полно и квалифицированно проведенный осмотр места происшествия зачастую невозможно впоследствии исправить в связи с изменением обстановки в силу различных причин естественного характера, уборки, а также умышленного изменения ее лицом заинтересованным в исходе дела. Отсюда вытекает неповторимость рассматриваемого следственного действия

Сказанное, однако, не исключает возможность проведения повторного осмотра в целях обнаружения следов, оставшихся не замеченными в ходе первоначального осмотра места происшествия или в целях повторной фиксации следов, оставленных на твердых поверхностях.

Следственная и судебная практика убедительно показала, что успех расследования преступлений во многом зависит от того, насколько тщательно был проведен осмотр места происшествия. Своевременно обнаружение, выявления, правильная фиксация и изъятие материальных признаков преступления в настоящее время не мыслимы без применения современных научно-технических средств и методов, разработанных криминалистикой, которую также надо знать в совершенстве.

Практика подтверждает, что тщательное изучение обстановки места происшествия и обнаружения на месте происшествия следов, часто позволяет уже в начальной части расследования раскрыть преступление и установить лиц его совершивших.

Руководство осмотром осуществляет следователь, а при его отсутствии старший из работников дознания, указания которого обязательны для всех участников осмотра (ч.2-3 ст.222 УПК Республики Казахстан).

Особо серьезным объектом осмотра является труп человека. Изучение трупа проходит две стадии. В начале производится наружный осмотр трупа на месте его обнаружения, а затем судебно-медицинское вскрытие и более детальное исследование трупа, как правило в условиях морга (ст. 224 УПК Республики Казахстан).

Наружный осмотр трупа на месте его обнаружения следователь проводит с участием судебно-медицинского эксперта, а при его отсутствии с участием квалифицированного врача (ч. 2 ст. 224 УПК Республики Казахстан). При этом предпочтительно привлечь к участию в осмотре трупа хирурга, поскольку он лучше врачей других специальностей разбирается в травматологии. В процессе наружного осмотра изучаются как все, окружающее труп, так и сам труп-поза, состояние, содержимое одежды, обуви, головного убора, видимые повреждения, наблюдаемые явления и прочее.

Судебное медицинское исследование трупа, т.е. вскрытие, а равно более детальное обследование всего тела и естественных отверстий судебно-медицинский эксперт производит в стационарных условиях, как правило в присутствии следователя.

Ст. 225 УПК Республика Казахстан кроме осмотра трупа на месте его обнаружения, также исследования его в морге,

предусматривает эксгумацию трупа. Под эксгумацией трупа понимается его извлечение из места захоронения с последующим судебно-медицинским исследованием. Необходимость в эксгумации возникает тогда, когда труп до захоронения почему либо не исследовался, либо исследование произведено плохо.

Осмотр места происшествия производится в дневное время, кроме случаев, не терпящих отлагательства. В случаях необходимости осматриваемая местность или помещение может быть оцеплено до окончания осмотра.

Результаты осмотра, как это предусмотрено в ст.222 УПК Республика Казахстан фиксируются путем:

- 1) составления протокола осмотра;
- 2) вычерчивания планов или схем;
- 3) фотографирования;
- 4) изготовления копий следов(слепков);
- 5) приобщения к протоколу вещественных доказательств.

Основным процессуальным документом, закрепляющим результаты осмотра является протокол осмотра. В нем подробно описывается все, что обнаружено и изъято при осмотре.

Анализ следственной практики показывает, что многие упущения в расследовании уголовных дел объясняются не полным отражением хода осмотра и его результатов в протоколе. Прямой обязанностью следователя является фиксация возможных следов, несмотря на то, что на первый взгляд они кажутся не существенными, а дело ясным.

Когда следователь убежден, что для него все ясно, он не редко оставляет без внимания важные следы, а если и замечает их, то не закрепляет и не сохраняет их. Протокол осмотра это зеркало лица, производящего данное процессуальное действие.

Протокол состоит из трех частей: вводный, описательный и заключительный.

Вводная часть протокола отражает место и дату его составления, время начала и окончания осмотра, кем он производился (должность, звание, фамилия). Указывается, кто участвовал в осмотре (эксперт, специалист, потерпевший, обвиняемый и т. д.). Затем перечисляются понятые (фамилия, имя, отчество и домашний адрес каждого), отмечается, что им и остальным присутствующим лицам разъяснены их права и обязанности, а специалист, кроме того, предупреждается об ответственности за отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей.

Характеризуются условия, при которых производится осмотр: состоянием погоды, видимостью, освещением.

Описательная часть содержит изложение всех установленных при осмотре обстоятельств и составляется в произвольной форме. Все действия следователя, а равно все обнаруженное воспроизводится в той же последовательности, как проводился осмотр и в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось. Если применялись технические средства, то указывается порядок и условия их применения. Перечисляется и описывается все, что было изъято при осмотре. Упоминается, что прилагается к протоколу.

От качества описательной части протокола, о степени детализации всех действий, выполненных следователем и всего, обнаруженного при осмотре, зависит полнота доказательственной информации.

В заключительной части протокола приводятся замечания понятых, специалистов и других лиц, участвующих при осмотре. Если замечаний не поступило, об этом отмечается в протоколе. Затем констатируется оглашение протокола и правильность записи в нем. Протокол подписывают следователь, понятые, специалист и другие участники осмотра.

Планы и схемы, зарисовки, выполненные непосредственно в ходе осмотра подписывает следователь и понятые.

Изымаемые при осмотре места происшествия предметы упаковываются и опечатываются таким образом, чтобы они не потеряли своего доказательственного значения.

Подводя итог изложенному, можно определить, что осмотр места происшествия – неотложное первоначальное следственное действие, направленное на установление, фиксацию и исследование обстановки места происшествия, следов преступления и иных фактических данных, позволяющих в совокупности с другими доказательствами сделать вывод о механизме происшедшего и других обстоятельствах расследуемого события.

Осмотр и хранение вещественных доказательств (ст. 223 УПК Республика Казахстан) является одним из видов осмотра. Осматриваться могут: орудие преступления, похищенные вещи или ценности, предметы со следами крови или отпечатков пальцев, оброненные преступником вещи, оставленные окурки, спички, брошенная на месте происшествия одежда и т.п.

Что касается документов, то в одних случаях они могут иметь значение источника сведений, объясняющих какое либо обстоятельство дела (справки, описи), а в других выступать в роли

вещественных доказательств (подложный паспорт, поддельная ведомость, на выдачу зарплаты фиктивным лицам).

Вещественные доказательства и документы, обнаруживаемые в процессе осмотра или обыска, первоначально осматриваются на месте, но этот осмотр носит предварительный характер и имеет целью установить, может ли данный предмет или документ иметь отношение к делу. Затем детально осматривается в кабинете следователя.

Вещественные доказательства и документы рекомендуется осматривать при дневном освещении, что означает наиболее благоприятные условия для выявления всех характерных особенностей, однако в некоторых случаях необходимо применять специальные приборы (ручную лупу, биноклярную лупу) и особые условия освещения. При надобности предметы измеряются или взвешиваются, определяется их качество, сорт особые приметы. Уясняется содержание, назначение, реквизиты осматриваемых документов. В осмотре может участвовать лицо, представившее документ либо соответствующие должностные лица. О результатах осмотра составляется протокол (ст.203 УПК Республика Казахстан)

Освидетельствование (ст. 226 УПК РК)

Освидетельствование - это следственное действие, состоящее в осмотре тела живого человека (обвиняемого, подозреваемого, свидетеля или потерпевшего для установления на теле следов преступления или наличия особых примет, травмы, татуировки, родимых пятен, рубцов и т.п.), если при этом не требуется судебно-медицинской экспертизы.

Установить наличие или отсутствие следов либо особых примет на теле освидетельствуемого, важно для выяснения обстоятельств совершенного преступления, а также для розыска скрывшегося преступника. Эти данные помогают изобличать обвиняемого в совершении преступления. Кроме того, они используются для установления личности преступника, при предъявлении его для опознания.

Так как освидетельствование -осмотр тела живого человека, то иной раз оно связано с возможностью разглашения интимных данных или обстоятельств его жизни. Поэтому закон выделил освидетельствование самостоятельные специфические правила его производства.

Какие это правила ? :

1) освидетельствование производится по мотивированному постановлению следователя, в котором излагаются обстоятельства, вызвавшие необходимость производства этого следственного

действия и указывается лицо, подлежащее освидетельствованию, его процессуальное положение, а также цель этого действия с ссылкой на ст.226 УПК Республика Казахстан .

Постановление о производстве освидетельствования обязательно для лица , в отношении которого оно вынесено, поэтому в постановлении следует отметить, что в случае отказа лицо может быть освидетельствовано в принудительном порядке;

2) в ходе освидетельствования обязательно присутствие понятых. Если же оно сопряжено с обнажением о свидетельствуемого, то понятые приглашаются того же пола.

В случае необходимости при освидетельствовании могут участвовать врач , судебно-медицинский эксперт или иной специалист. Их участие позволяет более квалифицированно провести освидетельствование;

3) при освидетельствовании не допускаются действия унижающие достоинство освидетельствуемого или опасные для его здоровья. Например: для выявления на теле освидетельствуемого следов крови или определения вида вещества недопустимо использовать химические вещества , которые могут вызвать ожоги, раздражение кожи или иное причинение вреда здоровью;

4) о производстве освидетельствования составляется протокол с соблюдением требований ст.ст.203,226 УПК Республика Казахстан .

В протоколе должно быть указано место и дата производства освидетельствования , время его начала и окончания, фамилии всех участников, а также все действия следователя и все обнаруженное в той же последовательности и в том же виде , как оно наблюдалось в процессе освидетельствования. Протокол подписывается всеми участниками освидетельствования.

Следует различать следственное и медицинское освидетельствование.

Следственное освидетельствование производится следователем в порядке , предусмотренном уголовно-процессуальным законом. Оно осуществляется, когда следователю необходимо лишь зафиксировать следы преступления особые приметы без их медицинского исследования.

Медицинское освидетельствование проводится врачом или судебно-медицинским экспертом в медицинском учреждении. Факты наблюдаемые и воспринимаемые врачом и экспертом, не просто фиксируются, а обосновываются и объясняются при помощи специальных познаний в области медицины.

Таким образом, медицинское освидетельствование по существу является разновидностью в судебно-медицинской экспертизы и поэтому происходит по правилам ее производства.

Обыск и выемка (ст.ст.230,231 УПК Республика Казахстан).

При производстве дознания и предварительного следствия большое значение имеет обнаружение вещественных доказательств, документов, орудий преступления, ценностей, добытых преступным путем, а также розыск самого преступника. Эти и другие доказательства могут быть обнаружены при производстве таких следственных действий как: обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию, наложение ареста на имущество.

Обыск - это следственное действие проводимое с целью обнаружения и принудительного изъятия орудий преступления, следов преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, а также для установления разыскиваемого лица или для выяснения его места нахождения.

Обыск является принудительной мерой, он связан с причинением обыскиваемому неудобств и стеснении. А ст.25 Конституции Республика Казахстан гарантирует неприкосновенность жилища, т.е. никто не имеет права без законного основания войти в жилище против воли проживающих в нем лиц. Поэтому уголовно-процессуальным законом установлены строгие правила обыска, ограждающие граждан от необоснованных обысков и недозволенных действий со стороны обыскивающих.

Первым и главным требованием при производстве обыска является его обоснованность. Статья 230 УПК Республика Казахстан конкретно не перечисляет основания для производства обыска, а только указывает "на наличие оснований полагать, что в каком то месте или у кого либо находятся предметы или документы, могущие иметь значение для дела" или "когда имеются основания полагать, что в определенном помещении или ином месте скрывается разыскиваемое лицо".

Таким образом, закон не разрешает следователю или лицу, производящему дознание, производить обыск по своему произвольному желанию. Для этого нужны основания, которые прямо указывают, либо дают возможность предполагать, что у определенного лица в определенном помещении находятся предметы, имеющие значение для дела.

Фактическими основаниями производства обыска служат имеющиеся в деле конкретные данные, указывающие на возможность

обнаружения интересующих нас предметов в том или ином месте. Такие данные могут быть получены из показаний свидетелей, потерпевших, в результате проведения других следственных действий (осмотр, очная ставка).

Например по делу об убийстве инспектора МАИ ГУВД Южно-Казахстанской области лейтенанта полиции Оспанова, свидетель Оразов показал, что он видел как Макаров с ружьем зашел во двор своей сестры, а вернулся уже без ружья. Было обнаружено и установлено экспертным путем, что убийство совершено именно из этого ружья.

Процессуальными основаниями для производства обыска являются санкционированное судом постановление следователя или лица производящего дознание.

Без санкции суда обыск допускается только в случаях не терпящих отлагательств. Но в суточный срок следователь обязан сообщить об этом суду.

Постановление на производство обыска все равно выносится, хотя он проводится без санкции суда.

Под случаями, не терпящими отлагательств, следует понимать такие ситуации когда промедление с обыском грозит утратой, уничтожением доказательств или сокрытием их в другом месте.

В зависимости от характера обыскиваемых объектов различаются:

- обыск в помещениях;
- обыск участка местности;
- личный обыск.

Обыск в помещениях предполагает осмотр и проверку не только основного строения, но и всех подсобных, служебных помещений, а также находящихся в них различного рода предметов (чемоданы, сундуки, мебель и т. п.). Например: по подозрению в краже денег из кассы был задержан некий Исакбаев. При обыске у него на квартире в гусином гнезде под самой гусыней и яйцами были обнаружены похищенные деньги.

Обыск в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами производится только с согласия самого дипломатического представителя. Согласие спрашивается через Министерство иностранных дел Республики Казахстан. Обыск в таких помещениях производится, обязательно в присутствии прокурора и представителя МИД РК, если таковой находится в данной местности (ч.16 ст.222 УПК РК).

Обыск участков местности проводится, если этот участок находится в пользовании или в ведении определенных лиц (приусадебный участок, дача, огород и т. п.). Если этот участок не находится в ведении определенного лица, то это следственное действие является не обыском, а осмотром.

Личный обыск состоит в обследовании одежды, обуви и тела человека с целью обнаружения или изъятия предметов или документов, имеющих значение для дела. Личный обыск производится постановлению следователя.(ст. 135 УПК РК).

Из данного правила закон предусматривает исключения, при которых личный обыск может быть произведен без вынесения об этом постановления и при отсутствии понятых:

- 1) при задержании или заключении под стражу;
- 2) при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск скрывает при себе предметы и документы, могущие иметь значение для дела (ст. 233 УПК РК).

Порядок обыска регламентирован ст. ст. 230-232 УПК Республики Казахстан

Тактическую сторону проведения этого следственного действия вы изучите по теме № 13 курса криминалистики. Уголовный процесс раскрывает процессуальные вопросы, связанные с производством обыска.

Обыск, как указывалась ранее, проводится по постановлению органа дознания или следователя.

В соответствии с законом он производится в дневное время поскольку ночной обыск связан с нарушением покоя не только лиц проживающих в обыскиваемом объектов но и лиц, проживающих по соседству.

При обыске необходимо присутствие не менее 2-х понятых и лица, у которого производится обыск, либо совершеннолетних членов его семьи.

Допускается присутствие потерпевшего при обыске. Его участие иногда вызывается необходимостью опознать разыскиваемое лицо или предметы.

Например. Дело Свинцовых - оба судимые (муж и жена) пригласили к себе домой пассажира с вокзала. Дома его “напоили”, затем раздели и забрали деньги, а самого отнесли ближе к вокзалу.

Участвуя при обыске на квартире Свинцовых, потерпевший опознал свою одежду и подозреваемых.

При личном обыске понятые и все остальные, участвующие в этом следственном действии лица, должны быть одного пола с обыскиваемым.

Лицу, у которого предстоит произвести обыск, предъявляется постановление и предлагается добровольно выдать орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а так же другие документы, имеющие значение для дела. При добровольной выдаче можно ограничиться их выемкой и не продолжать обыск.

В случае отказа выдать ценности производится обыск. Все изъятые предметы и ценности предъявляются понятым, упаковываются и опечатываются.

О результатах обыска составляется протокол, в котором указывается где, когда, кем, с участием и в присутствии кого производился обыск, его начало и окончание, какие действия и как они были проведены, результаты действий, заявления, поступившие от понятых и других участников обыска.

Протокол прочитывается и подписывается всеми участвующими при обыске лицами. (ст.234 ч. 1-2 УПК).

Копия протокола обыска в обязательном порядке вручается под расписку лицу, у которого производился обыск или совершеннолетним членам его семьи, а при отсутствии - представителю жилищно-эксплуатационного управления.

Основная цель обыска - поиск и изъятие предметов, имеющих доказательственное значение по делу. Другим наиболее близким к обыску следственным действием является выемка.

Выемка - следственное действие, известное уголовно - процессуальному законодательству всех республик СНГ, широко применяемое на практике по разным категориям дел.

Выемка состоит в изъятии у физического или юридического лица определенных предметов и документов, имеющих значение для дела, когда точно известно, где и у кого они находятся (ст. 231 УПК РК).

Она так же, как и обыск, производится по мотивированному постановлению следователя или лица, производящего дознание.

Выемка документов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, а так же выемка почтово-телеграфной корреспонденции производится с санкции суда.

Это вызвано необходимостью обеспечения охраны государственной тайны, тайны переписки гарантированных государственным органам и гражданам 18 Конституции РК. В случае нарушения данной предписания закона, виновные лица несут уголовную ответственность по ст. 143 УК Республика Казахстан, правовую характеристику которого изучите по теме №21 “Преступления против конституционных прав граждан” курса уголовного права.

Отличие обыска от выемки:

- 1) при выемке документы и предметы выдаются добровольно:
 - а) при обыске изымаются в принудительном порядке;
 - 2) при выемке известно местонахождение вещей, а при обыске неизвестно где и какие предметы будут обнаружены.

Уголовно - процессуальному законодательству известны:

- 1) выемка предметов и документов;
- 2) выемка почтово-телеграфной корреспонденции;
- 3) выемка документов, которые содержат сведения, являющиеся государственной тайной.

Первая проводится по постановлению следователя, две последние - только с санкции суда, в присутствии понятых этих же учреждений.

Результаты выемки оформляются протоколом. УПК требует, чтобы при изъятии предметов и документов в протоколе отражались их индивидуальные признаки, а так же было в каком именно месте эти предметы были обнаружены.

Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию и ее выемка - серьезное ограничение конституционного права граждан на тайные переписки. Наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию означает, что учреждению связи запрещается доставлять корреспонденцию без разрешения следователя. Понятие “почтово-телеграфная корреспонденция” включает в себя письма, телеграммы, денежные переводы, бандероли, посылки.

Прежде чем произвести выемку почтово-телеграфной корреспонденции, следователь должен вынести постановление о наложении ареста на нее и получить санкцию суда.

Это постановление направляются начальнику соответствующего почтово-телеграфного учреждения для исполнения. Начальник учреждения связи, получив постановление следователя, предупреждает соответствующих работников связи о задержки корреспонденции, направляемой определенному лицу или в определенный адрес.

При получении указанной корреспонденции начальник отделения связи сообщает следователю. Последний в присутствии понятых (из числа работников связи) рассматривает ее. Если есть сведения доказательного значения, то он изымает корреспонденцию либо ограничивает ее осмотром, о чем также составляет протокол.

Арест на почтово-телеграфную корреспонденцию - это временная мера с целью установления места нахождения разыскиваемого лица. При миновании надобности она отменяется соответствующим постановлением.

Таким образом, обыск и выемка являются следственными действиями, производимые с целью обнаружения и изъятия орудий и следов преступления, документов, ценностей, приобретенных преступным путем, а также с целью установления разыскиваемого лица. Они должны производиться в строгом соответствии с уголовно - процессуальным законом с учетом необходимости охраны прав и законных интересов граждан, гарантированных Конституцией Республики Казахстан.

г) допрос (ст. Ст. 211-218, 213-218 УПК РК).

Среди всех следственных действий производимых в стадии предварительного расследования, наиболее распространенным является допрос.

Сущность допроса состоит в получении следователем (лицом производящем дознание) от допрашиваемого сведений о событии преступления, лицах его совершивших, о характере и размере ущерба, причинах и условиях - как побудивших, так и способствующих его совершению, а также о других обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Допрос позволяет установить обстоятельства преступления, сведения о которых сохранились в памяти допрашиваемого, соответствие сведений, сообщаемых допрашиваемым действительным обстоятельством дела и т. д.

С целью допроса является получение от допрашиваемого имеющую для дела максимально полную информацию в соответствии с тем, как он сам воспринял и сохранил ее в памяти.

Для этого следственного действия характерна:

Во - первых, - информация о фактах, имеющих значение для дела, сообщаемая органам расследования, прокурору и суду, которая получается с установленной уголовно - процессуальным законом форме.

Во - вторых, - носителем этой информации выступает гражданин привлеченный в качестве свидетеля, потерпевшего и т. д., результаты показаний которого фиксируются в протоколе.

Виды допросов различаются в зависимости от:

1) процессуального положения допрашиваемых (допрос свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, эксперта и т. д.);

2) возраста допрашиваемых (допрос взрослых, несовершеннолетних, малолетних);

3) состава участников допроса (допрос с участием прокурора, защитника, эксперта, переводчика, педагога, родителей);

4) того, допрашивалось ли это лицо ранее (допрос первичный, повторный, дополнительный).

Допрос свидетелей потерпевших - это наиболее распространенные следственные действия. Их удельный вес значительно превышает объем работы, затрачиваемой органами расследования для проведения других следственных действий.

В практике нет и не может быть, чтобы по делу не было свидетелей или потерпевших, процессуальное положение которых будет изучаться в дальнейшем.

Допросу свидетелей и потерпевших посвящена (ч.1 ст. ст. 214 УПК РК).

В качестве свидетеля вызывается лицо, которое может быть допрошено об обстоятельствах, подлежащих установлению по делу, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и о своих взаимоотношениях с ним. Из этого правила законодатель делает три заключения. Согласно ст. 82 ч.1 УПК Республики Казахстан

Не могут быть допрошены в качестве свидетелей:

1) защитник обвиняемого об обстоятельствах дела, которые стали ему известны от обвиняемого в связи с исполнением обязанностей защитника;

2) лица, которые в силу своих психических или физических недостатков не в состоянии правильно воспринимать явления, имеющие значения для дела и давать о них правильные показания;

3) адвокат, представитель профессионального союза или другой общественной организации - об обстоятельствах которые стали ему известны в связи с исполнением им обязанностей представителя.

Свидетели допрашиваются на месте производства следствия или дознания, для чего вызываются повесткой, телеграммой или телефонограммой (ст. 211 УПК РК).

Следователь или лицо производящее дознание в праве в случае необходимости допросить свидетеля (потерпевшего) и по месту его нахождения (дома, по месту работы, в больнице и т. д.).

Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствии других свидетелей. При чем, следователь или лицо, производящее дознание, должны принять меры к тому, чтобы свидетели не могли общаться между собой до окончания допроса (ст.212 УПК РК).

В случае отдаленности место нахождения свидетеля (другой район, область) УПК предусматривает возможность направления в тот район отдельного поручения об их допросе, которые должно быть выполнено в срок не с выше 10 - ти дней (ст.524 УПК РК).

Согласно ст.157 1,2,3,4,6 каждый гражданин вызванный в качестве свидетеля обязан явиться и дать правильные показания.

При неявки без уважительных причин по вызову органа дознания или следователя он может быть подвергнут к принудительному приводу. На него также может быть наложена денежное взыскание в размере, определяемым судом.

Уклонение свидетеля от явки по вызову органа дознания или следователя влечет уголовную ответственность по ст.353 УК Республики Казахстан. Подробно об этом составе преступления будет идти речь при изучении темы № 24 “ Преступления против правосудия”. Особенной части уголовного права.

Прежде чем приступить к допросу следователь или лицо, производящее дознание, обязан удостовериться в личности свидетеля. Затем ему сообщается по какому делу он вызван, выясняется его отношение к обвиняемому и потерпевшему, при этом свидетели предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или за дачу заведомо ложных показаний по(ст.351, 352 УК РК). О чем делается отметка в протоколе и удостоверяется его подписью (ст.213 ч.1 УПК РК). Но перед этим ему разъясняется обязанность давать правильные показания.

Например. Ранее дважды судимый Бондаренко систематически избивал свою жену, закрывал ее раздетую в погребке, прижигал ей грудь раскаленным “электропаяльником”, т.е. совершил преступление предусмотренное ст.ст.106; ч.1 ст.107 УК РК.

Свидетелями были малолетние дети, а также соседка по площадке, которая наблюдала в замочную скважину события преступления, но говорить на следствии об этом побоялась. Только разъяснив значение ее правдивых показаний для изобличения виновного и ограждения семьи потерпевшей от дальнейших истязаний, свидетель Кусаева дала правдивые показания.

Допрос как правило, начинается с предложения свидетелю рассказать все известное по делу, в связи с которым он вызван на допрос.

Допрос свидетеля условно подразделяется на две части.

В первой части свидетелю могут быть заданы вопросы (ст.213 ч.2-6; 8-9 УПК РК).

Такая последовательность допроса позволяет получить максимум информации от свидетеля и потерпевшего. Свободный рассказ в начале допроса позволяет свидетелю /потерпевшему/ сосредоточиться и сообщить сведения, которыми они располагают, в наиболее приемлемой для них очередности.

Вопросы обращенные к допрашиваемым, дают следователю возможность восполнить пробелы в их свободном рассказе, детализировать и уточнить отдельные обстоятельства, устранить противоречия. Наводящие вопросы, т.е. в формулировке которых содержится относительно желательный ответ, не допускается. Например: “Человек, которого вы видели был одет в пальто черного цвета?” и т.д.

При допросе нельзя применять недозволенные приемы и методы, а именно запугивать свидетеля, обманывать его, давать какие - либо обещания (ст.24 УПК РК).

Когда выяснены все обстоятельства, о которых свидетель осведомлен, следователь составляет протокол допроса свидетеля с соблюдением требований ст. 218 УПК. Вышеназванная статья требует, чтобы показания свидетеля излагались в первом лице и по возможности дословно.

По желанию свидетеля показания могут быть записаны им собственноручно, о чем делается отметка в конце протокола.

В УПК нашло отражение конституционное право - давать показания на родном языке. Если допрашиваемый не владеет языком, на котором ведется дело производство по делу, то допрос производится с участием переводчика. Переводчик приглашается так же, для участия в допросе глухонемого (ч.1 ст. 85 УПК РК, ч.7 ст.213).

По окончании допросов протокол предъявляется допрашиваемому для прочтения. Свидетель имеет право требовать дополнение протокола или внесения в него поправок, которые подлежат обязательному внесению в протокол.

Протокол подписывается лицом, производившим допрос и свидетелем. Если протокол допроса написан на нескольких страницах,

свидетель должен подписать каждую страницу отдельно. Каждую страницу подписывает и переводчик.

Особенности допроса малолетних и несовершеннолетних свидетелей

В процессе расследования уголовных дел часто приходится допрашивать в качестве свидетелей и потерпевших несовершеннолетних и малолетних, допрос которых имеет существенные особенности и требует тщательной подготовки.

Закон (ст.215 УПК) регламентирует допрос несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего. Чем это вызвано? Прежде всего психическими и физическими особенностями несовершеннолетних, их возрастными свойствами, склонностью к подражанию, фантазированию.

Несовершеннолетии проявляют большую внушаемость, вместе с тем и большую наблюдательность, цепкую память.

Закон не устанавливает возрастных рамок для допроса. Это зависит от конкретных обстоятельств, от индивидуальных особенностей ребенка, его развития, способности к восприятию, запоминанию и восприятию.

Например: братья Ивановы со своими женами и детьми, из хулиганских побуждений, ворвались в квартиру престарелых Сидоровых и учинили там погром: побили посуду, мебель, избili стариков. Потерпевший вынужден был прыгнуть через окно второго этажа и поломал себе обе ноги. В кабинете следователя во время допроса одной из жен братьев Ивановых находился ее пятилетний сын Коля, который начал рассказывать обстоятельства дела, как они имели место действительности.

Для допроса Коли были приглашены воспитатель детского сада в который он ходил, два педагога со школы. В присутствии указанных лиц и своей матери, Коля рассказал подробности совершенного преступления с детализацией действий его близких родственников.

Особенности допроса несовершеннолетних свидетелей является:

1) лица не достигшие 16 лет, вызываются для допроса через родителей или их законных представителей;

2) при допросе они не предупреждаются об уголовной ответственности по ст. ст.351,353 УК Республика Казахстан, за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, поскольку они не являются субъектами данных преступлений.

Однако согласно части 2 ст.215 УПК Республики Казахстан, несовершеннолетним свидетелем в возрасте до 16 лет следователь разъясняет их обязанности давать правильные и правдивые показания;

3) при допросе свидетелей в возрасте до 14 лет могут быть вызваны педагог, врач, или законные представители несовершеннолетнего, по усмотрению следователя;

4) анкетные данные заносятся в протокол применительно личности;

5) вопросы ставятся в простой разговорной форме;

6) допрос должен быть близок к домашней или школьной обстановке.

Показания несовершеннолетнего рекомендуется записывать в тех выражениях, в каких он их рассказал.

Порядок допроса потерпевших аналогичен допросу свидетелей.

Из сказанного видно, что показания свидетелей и потерпевших является самым распространенным видом источников доказательств. Огромное количество уголовных дел приходится разрешать только на свидетельских показаниях и объяснений потерпевшего.

Задержание подозреваемого (ст. ст. 132, 216 УПК РК)

Важное место в деятельности органов дознания и следователя при производстве по уголовному делу занимает такое неотложное следственное действие, как задержание подозреваемого в совершении преступления.

Задержание подозреваемого - это краткосрочное лишение свободы лица, подозреваемого в совершении преступления и применяемое в неотложных случаях следователем или органом дознания без санкции суда и при наличии оснований, предусмотренных ст. 132 УПК Республики Казахстан.

Задержание является действенным и эффективным средством раскрытия преступления, если оно проводится на законном основании. А характеризуется оно не только как мера процессуального принуждения, но и как самостоятельный способ получения доказательств.

Целью задержания подозреваемого является лишь его возможности скрытия от следствия или суда, либо продолжать преступную деятельность.

Необходимо помнить, что задержание лица является строгой мерой процессуального принуждения, существенно ограничивающий

его права наносящие ему серьезный моральный ущерб. Поэтому задержание лица без достаточных оснований является грубейшим нарушением конституционных прав граждан и при определенных условиях влечет уголовную ответственность по ст. 346 УК Республики Казахстан.

Например: инспектор уголовного розыска второго отдела УВД г. Шымкента лейтенант полиции Агаев задержал четверых граждан и незаконно содержал их сверх положенного срока. К тому же он вымогал с задержанных взятку. В результате чего Агаев был осужден к 11 годам лишения свободы с содержанием в колонии усиленного режима.

Для того, чтобы обеспечить соблюдение прав граждан в стадии предварительного следствия УПК четко регулирует порядок задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления.

Ст.132 УПК указывает, что орган дознания или следователь вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, только при наличии одного из следующих оснований:

1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения. Особенность этого основания в том, что подозреваемого как правило задерживают лица, наблюдавшие преступные действия. Факт задержания в момент совершения преступления является веским доказательством;

2) когда очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее преступление. Эти данные могут служить основанием для задержания только при условии, если они безошибочно указывают на конкретного правонарушителя (знают фамилию, имя, отчество, место работы и др. данные);

3) когда на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. Данное основание ставится известным обычно после выполнения некоторых следственных действий. Так при обнаружении следов преступления на теле подозреваемого необходимо произвести освидетельствование, а на его одежде осмотр, в его жилище - обыск и т.д.

Явные следы преступления служат очень серьезной уликой против данного лица, поэтому законом представлено следователю право при их обнаружении подвергнуть лицо задержанию;

4) когда в полученных в соответствии с законом материалах оперативно- розыскной деятельности в отношении лица имеются достоверные данные о совершенном или готовящемся им тяжком или особо тяжком преступлении.

При наличии иных данных, задержание возможно, если это лицо покушалось на побег или когда оно не имеет постоянного места жительства, или когда не установлена личность подозреваемого.

Для того, чтобы задержание было обоснованным, закон предусматривает и мотив задержания, т.е. те побудительные причины, которые позволяют подвергнуть подозреваемого кратковременному аресту. Мотивом задержания должно быть реальное опасение, что подозреваемый, оставаясь на свободе может скрыться от следствия и суда, помешает установлению истины по делу или будет продолжать преступную деятельность.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает и порядок задержания. Так согласно ст. 134, УПК РК о всяком случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, орган дознания или следователь обязан составить протокол с указанием основания, мотивов, дня и часа, года и месяца, места задержания, объяснений задержания, объяснений задержанного, времени составления протокола и в течении 12 часов сделать письменное сообщение суду. Протокол задержания подписывается лицом, его составившим и задержанным. В течении 72 часов с момента получения извещения о произведенном задержании суд обязан дать санкцию на заключение под стражу, либо освободить задержанного.

Протокол составляется в двух экземплярах:

Первый подшивается в уголовное дело.

Второй остается в документации изолятора временного задержания.

Если задержание производит работник органа дознания, то протокол утверждается начальником органа, если следователь - протокол никем не утверждается, так как он процессуально - самостоятельное лицо.

Протокол задержания составляет по общим правилам ст. 203 УПК РК Некоторые дополнительные данные (основания и мотив задержания) указываются подробно, т.е. приводятся доказательства причастности задержанного к совершению преступления.

Именно протокол служит основанием для водворения задержанного в изолятор временного содержания. Именно с момента задержания и составления об этом протокола, лицо приобретает процессуальное положение подозреваемого (ст. 68 УПК РК).

Закон не предусматривает участие понятых при задержании. Но когда задержание сопровождается личным обыском, освидетельствованием, осмотром, то участие понятых в этих случаях обязательна.

Об освобождении задержанного орган дознания или следователь выносит специальное постановление, это постановление объявляется под подпись подозреваемому (документ составляется в 2-х экземплярах). Первый документ подшивается к делу. Второй остается в ИВС в личном деле, а подозреваемому выдается справка, в которой указывается, кем он был задержан, основания и время задержания, основания и время освобождения.

Освобождается из ИВС в случаях:

- 1) не подтвердилось подозрение в совершении преступления;
- 2) отсутствуют основания применить к задержанному меру пресечения в виде ареста;
- 3) задержание было произведено с нарушением требований ст.134 УПК.

В течении 72 часов с момента задержания не избранно мера пресечения или суд не дал санкцию на арест.

Задержание подозреваемого, регулируемое уголовно - процессуальным законом, нужно отличать от административного задержания и от меры пресечения арест.

Отличительными чертами задержания подозреваемого и административного задержания является:

1) задержание подозреваемого в праве производить только указанные в законе лица: орган дознания или следователь. Задержание в административном порядке производится любым сотрудником полиции;

2) задержание подозреваемого производится лишь за совершение преступления, за которое может быть назначена наказание в виде лишения свободы. Административное задержание может иметь место за совершение любого правонарушения, не являющегося преступлением;

3) о всяком случае задержания подозреваемого составляется протокол. О задержании сообщается прокурору. Административное задержание протоколом, предусмотренным УПК, не оформляется и прокурору о доставлении в полиции не сообщается;

4) лицо, задержанное по подозрению, с момента составления протокола и водворения его в ИВС занимает процессуальное положение подозреваемого в связи с чем он наделяется процессуальными правами. При задержании в административном порядке лицо не наделяется подобными правами.

От меры пресечения - содержание под стражей задержание подозреваемого также отличается по нескольким признакам:

1) задержанию подозреваемого не редко предшествует избранию меры пресечения и никогда не заменяет ее собой. Ведь задержанного по подозрению мы в праве содержать под стражей без санкции суда не более 3-х суток, в течении которых мы либо избираем меру пресечения арест, либо его освобождаем;

2) задержание применяется только в стадии предварительного следствия следователем или работником дознания. Мера пресечения арест применяется как в стадии предварительного следствия так и в последующих стадиях уголовного процесса, в плоть до вступления приговора в законную силу. Кроме того, мера пресечения может быть избрана судом;

3) задержание применяется только к подозреваемому, мера же пресечения к обвиняемому;

4) срок содержания под стражей, как мера пресечения, может быть продлен в установленном законном порядке, срок же задержания лица по подозрению в совершении по подозрению в совершении преступления до 3-х суток, продлению не подлежит.

Таким образом, задержание подозреваемого в совершении преступления - неотложное следственное действие, обеспечивающая эффективность борьбы с преступностью и применяемое в неотложных случаях, следователем или органом дознания без санкции суда с целью лишить подозреваемого возможности скрыться от следствия или суда либо продолжить преступную деятельность. Задержание правомерно тогда, когда оно проведено в соответствии с требованиями уголовно - процессуальным законом.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления (ст.235 УПК РК)

При наличии достаточных оснований полагать, что письма, телеграммы, бандероли, посылки, и др. Почтово-телеграфные отправления могут содержать сведения, документы и предметы, имеющие значения для дела, на них может быть наложен арест.

Об аресте выше указанных предметов и документов следователь выносит постановление, которое санкционируется судом.

Постановление о наложении ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию направляется руководителю соответствующего учреждения связи, который обязан выполнить данное постановление и уведомлять об этом следователя.

Осмотр, выемка и снятие копий с задержанных отправлений производится следователем в учреждении связи с участием понятых, в

необходимых случаях может приглашаться специалист а также переводчик. В каждом случае осмотра составляется протокол.

Арест на почтово-телеграфную корреспонденцию отменяется следователем или прокурором, когда отпадает необходимость в этой мере, на в любом случае не позднее окончания расследования.

Перехват сообщений (ст.236 УПК РК)

Перехват сообщений, передаваемых по техническим, в том числе компьютерным, каналам связи, и снятие с компьютерных систем информации, относящиеся к расследуемому, производится на основании постановления следователя, с санкции суда.

Постановление следователя, направляется для исполнения органу, осуществляющему оперативно - розыскную деятельность.

Сообщение и компьютерная информация, полученные в результате перехвата, фиксируются специалистом на соответствующем носителе и передаются следователю.

Прослушивание и запись переговоров (ст.237. УПК РК)

Прослушивание и запись переговоров, в том числе ведущихся с телефонов и других переговорных устройств, подозреваемого, обвиняемого и др. лиц., которые могут располагать сведениями о преступлении могут производиться на основании постановления следователя, с санкции суда, при наличии достаточных оснований полагать, что в результате прослушивания будут получены сведения, имеющие значение для дела.

В случаях, не терпящих отлагательства, прослушиваний и запись переговоров производятся по постановлению следователя без санкции суда с последующим направлением в течении 24 часов сообщения суду о прослушивании, записи переговоров.

Прослушивание запись переговоров могут быть установлены на срок не более 6-ти месяцев. Они отменяются постановлением следователя, когда в этом отпадает необходимость.

Фонограмма передается следователю в опечатанном виде с сопроводительным письмом.

Осмотр и прослушивание фонограммы производятся следователем с участием понятых и при необходимости - специалиста, о чем составляется протокол. Участники прослушивания и записи переговоров предупреждаются об ответственности за разглашение

ставших им известными сведений. Фонограмма предлагается к протоколу.

Проведение вышерассмотренных следственных действий направлено на получение доказательств. А сейчас рассмотрим группу следственных действий, направленных уже на проверку доказательств.

10.3 Следственные действия направленные на проверку доказательств

Очная ставка (ст. 220 УПК РК)

Законодатель не дает определения очной ставки, а только указывает, что следователь вправе произвести очную ставку между двумя ранее допрошенными лицами, в показаниях которых имеются существенные противоречия.

Очная ставка есть одновременный допрос двух лиц для устранения существенных противоречий обнаружившихся в ранее данных ими показаниях. Хотя очная ставка является одним из видов допроса, уголовно – процессуальный закон выделяет ее как самостоятельное следственное действие.

Для очной ставки необходимы два условия:

Во – первых, лица, вызванные на очную ставку, должны быть ранее допрошены.

Во – вторых, в показаниях этих лиц по поводу одних и тех же обстоятельств должны быть установлены существенные противоречия. Вопрос о том, являются ли вызванные противоречия существенными решает следователь, учитывая характер преступления, значимость показаний каждого из допрошенных, степень детализации фактов и т. п.

Например: Свидетель Самойлов на допросе показал, что он видел как в момент драки один из дерущихся, высокого роста с черными волосами нанес удар потерпевшему. Свидетель же Максумов заявил, что преступник, нанесший удар ножом потерпевшему, был низкого роста и наголо острижен. Ясно, что в данном случае имеются следственные противоречия в показаниях, тогда как следователю необходимо точно установить кто же из дерущихся ударил ножом, кого привлекать конкретно за причинение

телесных повреждений. Для разрешения этого противоречия следователь вправе произвести очную ставку между ними.

Посредством очной ставки следователь также как и при других следственных действиях, выясняет истину по делу.

Очная ставка может быть проведена и по ходатайству обвиняемого, защитника, потерпевшего.

Очная ставка может быть произведена:

- 1) между свидетелями – ст. 220 УПК РК;
- 2) между обвиняемыми – ст. 220 УПК РК;
- 3) между обвиняемыми и свидетелем – ст. 220 УПК РК;
- 4) между обвиняемым и потерпевшим – ст. 220 РК.

Такую процессуальную регламентацию нельзя признать достаточно полной, т.к. из поля зрения закона выпали такие возможные варианты очных ставок, как очная ставка между свидетелями, между потерпевшими и подозреваемым.

В одной ставке, кроме названных, могут участвовать другие лица.

Например: если один или оба лица, вызванные на очную ставку, не владеют языком, на котором ведется судопроизводство, то приглашается переводчик. Приступая к очной ставке следователь или лицо производящее дознание размещает двух допрашиваемых так, чтобы они видели др. друга и в то же время находились в поле зрения допрашиваемого.

Если очная ставка производится с участием свидетеля либо потерпевшего следователь или лицо производящее дознание предупреждает их об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Подозреваемый и обвиняемый об этом не предупреждаются.

Очная ставка начинается с выяснений, знают ли допрашиваемые друг друга и в каких отношениях находятся между собой. Выяснение отношений имеет важное значение для дальнейшего хода очной ставки и последующих показаний.

После этого следователь приступает к поочередному допросу каждого по существу противоречий. Кому из допрашиваемых предоставить отвечать первым, решает лицо, производящее очную ставку.

Наиболее целесообразным представляется начать допрос с лица, чьи показания, по мнению следователя, являются более правдивыми и соответствуют собранным по делу доказательствам.

Выслушав и записав ответ первого допрашиваемого, следователь предлагает второму дать показания в отношении этого

же факта. Недопустимо ограничиться ответом, в котором допрашиваемый либо подтверждает, либо отрицает услышанные показания. Необходимо добиваться обстоятельного ответа.

Своеобразие допроса на очной ставке заключается в том, что при ее производстве следователь, в случае надобности, вправе разрешить каждому из допрашиваемых задавать друг другу вопросы, касающиеся устанавливаемых по делу обстоятельств.

Ход и результаты данного следственного действия фиксируются в протоколе очной ставки, составляемом в соответствии со ст.203 , УПК РК.

На практике сложились две формы протокола очной ставки. Одна из них предусматривает, деление протокола по вертикали пополам. Слева вопросы заносятся и ответы одного допрашиваемого, справа – второго. Эта форма неудобна, т.к. такие пустоты следователь должен подчеркивать.

Вторая форма более практична. Вопросы и ответы из них записываются в той последовательности, как они задавались в ходе очной ставки.

Следует помнить, что каждый участник очной ставки подписывает свои показания и каждую страницу протокола в отдельности. После этого протокол подписывается лицом, производящим очную ставку.

При производстве ответственных и сложных очных ставках, учитывая возможные эксцессы со стороны допрашиваемых, целесообразно производить с помощью кого-либо из сотрудников, поручив ему наблюдать за надлежащим поведением допрашиваемых.

Таким образом, очная ставка – это самостоятельное действие, заключается в одновременном допросе двух ранее допрашиваемых лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия.

Целью очной ставки является установление достоверных фактических данных, путем устранения противоречий, а также изобличение лица в даче заведомо ложных показаний.

Предъявление для опознания (ст.228-229 УПК РК)

В следственной практике часто производится следственное действие, именуемое предъявлением для опознания.

По делам о тяжких преступлениях против личностей и некоторыми другими опознание является действенным средством розыска и изобличением, обнаружение вещей, предметов ценностей, добытых преступным путем.

По своей юридической природе опознание есть особая форма допроса свидетеля, потерпевшего, подозреваемого или обвиняемого. Цель такого допроса состоит в том, чтобы установить является ли предъявленное лицо или предмет тем самым, о котором допрошенный рассказал в ранее данных показаниях.

Опознание есть по существу, установление тождества предъявленных объектов с теми объектами, которые опознающий видел или знал ранее и сохранил его образ в памяти.

По этому опознанию должен предшествовать допрос, в ходе которого выясняется по каким индивидуальным признакам он может опознать подлежащий опознанию лицо или предмет.

Объектами предъявления для опознания могут быть личность (ст.229 УПК РК), либо предмет. В следственной практике круг опознавательных объектов значительно шире. Ими могут быть трупы, животные, опознавание по фотокарточкам и т.д.

Психологический процесс опознавания заключается в том, что опознающий мысленно сопоставляет запечатленный в памяти образ, ранее воспринятого объекта с предъявленным объектом на основе этого сравнения делает вывод о тождестве, сходстве либо о различии.

В целях объективного проведения опознания и правильной оценки полученных результатов уголовно-процессуальный закон (ст.229 УПК РК) устанавливает основные правила (условия) проведения предъявления для опознания:

- 1) опознающий предварительно допрашивается о внешнем виде, приметах личности или признаках предмета, а также об обстоятельствах, при которых он воспринимал опознаваемый объект;
- 2) предъявляемый объект должен находиться в числе других (не менее 3-х) объектов без резких различий с ними;
- 3) опознание производится в присутствии не менее 2-х понятых; ст.229 ч.10 УПК РК;
- 4) лицу подлежащему опознанию, в отсутствии опознающего, предлагается занять любое место среди приглашенных лиц;
- 5) свидетели потерпевшие, выступающие в роли опознающего, предупреждаются об уголовной ответственности за сообщение заведомо ложных сведений при опознании;
- 6) опознающий должен подробно объяснить, по каким конкретно приметам он опознает данный предмет;
- 7) о предъявлении для опознания составляется протокол по правилам, предусмотренным ст.229 ч.13 УПК РК.

Исключением из этих правил является предъявление для опознания трупа. Однако, как свидетельствует практика по делам о

катастрофах со значительным количеством погибших, может быть предъявлено и несколько трупов одновременно.

В единственном числе может быть предъявлена уникальная вещь (уникальный – единственный в своем роде предмет, большая редкость)

Следственной практике известны случаи опознания по особенностям голоса и речи, а суды рассматривали их результаты в качестве доказательства. Так, когда Б. и Л. выносили украденное из комнаты, туда неожиданно вошла потерпевшая. Б. закрыл свое лицо и выругался. Потерпевшая сообщила, что она не сможет опознать преступников по лицу, но узнает одного из них по немного “шипящему” голосу. При проведении опознания она по особенностям голоса выбрала именно Б.. Народный суд города Алматы сослался в приговоре на опознание по голосу, как одно из доказательств виновности.

Не нужно опасаться, что опознаваемый изменит свой голос, голос каждого человека имеет физиологические (природные) свойства, связанные с устройством его речевого аппарата, изменить которые нелегко.

Опознание по голосу и речи можно проводить когда:

- 1) допрашиваемый сообщает, что он узнает человека по голосу и речи, но не узнает по внешности;
- 2) он сможет опознать и по внешности, и по голосу и речи;
- 3) слепой говорит, что он опознает по голосу и речи.

Результаты предъявления для опознания оформляются протоколом. В водной части протокола указывается: места и дата проведения, его начало и окончание, Ф.И.О. участников, факт разъяснения им прав.

В описательной части должны быть названы лица или предметы предъявленные для опознания, его результаты и по возможности дословно, от первого лица показания опознающего с подробным изложением конкретных примет и признаков, по которым они опознаны.

Протокол подписывается опознающим, понятыми и следователем, а при предъявлении личности и опознаваемым.

Таким образом, предъявление для опознания - это самостоятельное процессуальное действие, заключающиеся в установлении тождества (идентичности) предъявляемого объекта путем сравнения его признаков с мысленным образом объекта, ранее воспринимавшемся опознающим.

Следственный эксперимент (ст.239 УПК РК)

Расследуя преступление следователь или лицо, производящее дознание, не только собирает доказательства, но и проверяет их качества. Какая проверка осуществляется путем допросов, очных ставок, позволяющих внести ясность сомнительной эпизод, устранить противоречия в показаниях. Но имеются и специальные методы проверки доказательств, к числу которых относятся эксперименты и следственный эксперимент.

Ст.239 УПК Республики Казахстан устанавливает: "В случаях надобности проверки и уточнения данных, полученных в результате осмотра, допросов, следователь или лицо производящее дознание производит следственный эксперимент путем воспроизведения с обстоятельств происшествия, имеющих значение для дела.

Между осмотром и следственным экспериментом имеются существенные различия которые заключаются:

Во - первых, основное значение осмотра состоит в обнаружении доказательств, следственный эксперимент проводится с целью проверки и уточнения уже собранных доказательств, в том числе и тех, которые получены при осмотре.

Во - вторых, если во время осмотра следователь обнаруживает вещественные доказательства и следы преступления, выясняет обстановку происшествия, то при проведении следственного эксперимента он наблюдает и оценивает воспроизведение участниками процесса действия, обстановку и обстоятельства события, а также необходимые опытные действия и их результаты.

В - третьих, осмотр является неотложным следственным действием, следственный эксперимент таковым не значится.

В - четвертых, процессуальный порядок следственного эксперимента не совпадает с порядком следственного осмотра.

Следственный эксперимент - весьма эффективное средство установления истины по делу.

Следственный эксперимент в зависимости от цели, которые могут быть достигнуты в результате этого следственного действия, подразделяются на следующие виды:

1) следственный эксперимент, проводимый с целью возможности видеть в определенных условиях;

Например: расследуя дело о краже вещей из квартиры Новиковой, потерпевшая на допросе заявила, что в 10 часов вечера через окно, занавешенное тюлью, видела с расстояния 25-30 метров, как в ее квартире ходил обвиняемый Абдулаев. С помощью эксперимента, проведенного в такое же время и при таких же

условиях выяснилось, что узнать человека на таком расстоянии не возможно, так как с той точки где находилась потерпевшая просматривался не ясный, расплывчатый силуэт человека. В следствии чего подозрение с Абдулаева было снято;

2) эксперимент нередко проводится с целью проверки возможности слышать что - либо в определенных условиях;

Например: расследуя дело об изнасиловании Мишиной, связанного с убийством, соседка по квартире, находившаяся в смежной комнате заявила, что она четко слышала в комнате убитой около 2 часов ночи голос Карымбаева “Пора с ней кончать.” Проведенным экспериментом свидетельница узнала по голосу виновного Караяна;

3) следственный эксперимент по установлению возможности по совершению конкретного действия вообще, или в данных условиях, или данной личностью, или за определенный промежуток времени;

4) следственный эксперимент для выяснения механизма образования какого - либо события или каких - либо следов. Например: в ходе расследования ДТП, когда возникает надобность, могли ли на автомобиле образоваться вмятины при тех условиях столкновения, о которых рассказал подозреваемый водитель и д.т.

Основным требованием проведения следственного эксперимента нашедшего отражение в ст.239 ч.4 УПК, является производство его в “условиях, наиболее приближенных к происшедшему событию”. Это значит, что он должен производиться в том же месте, в то же время суток и в тех же климатических условиях, в которых имела место проверяемое событие.

В понятие условий, “Наиболее приближенных к действительности” входит также проведение следственного эксперимента при участии надлежащих лиц, т.е. тех лиц, которые имеют непосредственное отношение к проверяемому событию (свидетель, потерпевший, обвиняемый).

Следующим требованием, предъявляемым проведению следственного эксперимента является неоднократность повторения опытных действий. Это позволяет более тщательно изучить исследуемое явление, убедиться в том, что полученные результаты не случайны, а достоверны.

Следственный эксперимент производится по мотивированному постановлению.

Запрещается проводить эксперимент, в ходе которого унижается честь и достоинства участвующих в нем лиц или создается опасность для их здоровья.

Ход и результаты этого следственного действия должны быть зафиксированы в протоколе.

В соответствии со ст.239 ч.6 УПК в этом протоколе должны быть указаны:

- а) где, когда, кем, с участием и в присутствии кого производился эксперимент;
- б) начало и окончание его;
- в) условия;
- г) какие действия и как были организованы и проведены;
- д) результаты опытных действий;
- е) заявление, поступившие от участников эксперимента.

Кроме описания в протоколе, результаты следственного действия могут фиксироваться путем фотографирования, звуко и видео записи, киносъемки, составлением планов, схем, чертежей (ч.5 ст.239 УПК).

После прочтения протокола лицам участвующим и присутствующим при производстве этого следственного действия, он должен быть подписан ими, а также следователем.

Таким образом, следственный эксперимент, представляет собой самостоятельное следственное действие, состоящее в искусственном воспроизведении следователем обстоятельств расследуемого события в целях проверки, могло ли произойти конкретное действие, событие или явления в данных условиях. Он проводится в условиях максимально приближенных к происшедшему событию.

Производство экспертизы (ст.ст.240-251 УПК)

Уголовно - процессуальное законодательство в целях всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств преступления предусматривает участие в деле экспертов и специалистов, регламентирует их деятельность на предварительном следствии и суде (введен судебный эксперт). Заключение экспертов является одним из видов источников доказательств и способствует установлению истинны по делу.

В стадии предварительного следствия не редко возникает необходимость в решении ряда вопросов, требующих специальных познаний. Следователь или лицо производящее дознание может получить ответы на эти вопросы лишь путем обращения к специалистам соответствующих отраслей знаний. В этих случаях следователь назначает экспертизу (ст.240 УПК).

В процессе расследования уголовных дел широкое распространение получило назначение и проведение экспертиз,

именуемых судебными, поскольку фактические данные установленные заключениями эксперта, являются судебными доказательствами по уголовному делу (ст.115 УПК).

Возможности судебной экспертизы весьма разносторонни. Чаще всего судебные эксперты содействуют выяснению объективных сторон преступления, с их помощи устанавливается лицо совершившее преступление, время, место, способ и механизм преступного события в целом, орудие преступления.

Судебная экспертиза есть регламентируемая УПК деятельность следующего в науке лица по исследованию специальными методами своей науки обстоятельств и вопросов, возникающих в ходе производства по делу и даче по ним заключения.

Назначение экспертизы - процессуальный акт, который выполняется предусмотренном законом порядке. Экспертиза назначается тогда, когда при производстве следствия необходимы (неюридические) познания в науке, технике, ремесле или искусстве для разрешения вопросов, имеющих отношения к делу.

Экспертиза назначается мотивированным постановлением следователя или лица, производящего дознание, где следователь должен определить основание, предмет конкретной экспертизы (круг вопросов, подлежащих к разрешению, объекты или материалы дела, предназначенные для исследования, материалы дела с которыми необходимо ознакомить экспертов.)

В законе не указывается конкретные основания для назначения судебной экспертизы; они определяются в каждом случае лицом, ведущим дознание, следователем, прокурором и судом.

Ст.241 УПК признает обязательным проведение экспертиз с целью выяснения следующих обязательств:

- 1) установление причин смерти;
- 2) определение характера и тяжести телесных повреждений;
- 3) определения психического состояния обвиняемого, свидетеля или потерпевшего когда у органа дознания, следователя или суда возникает сомнение в психической полноценности этих лиц.

В законе не устанавливается и время назначения экспертизы.

В соответствии со статьей 240 УПК следователь или лицо, производящее дознание, назначает экспертизу в том случае, когда в ней возникает необходимость.

Под необходимостью понимается потребность решения вопросов с помощью специальных познаний. Вопрос о целесообразности назначения экспертизы решает не эксперт и не

экспертные учреждения, а лицо ведущее дознание, следователь, прокурор.

Экспертиза назначается не потому, что следователь или лицо, производящее дознание, не владеет специальными познаниями, а потому, что они не вправе отказаться от назначения экспертизы, если решение возникшего вопроса требует специальных познаний.

Каждое доказательство должно “войти” в материалы дела в строгом соответствии с предусмотренной законом процессуальной формой.

Вопрос о назначении времени экспертизы решается следователем или лицом, производящим дознание, с учетом условий расследуемого дела. Следует иметь в виду, что откладывать экспертизу на конец расследования нецелесообразно. Это может привести к порче вещественных доказательств, изменению обстановки, а поэтому ее проведение станет возможным.

В зависимости от того, к какой области науки относятся знания, необходимые для разрешения необходимых вопросов, назначается соответствующая экспертиза.

Наиболее частыми из них являются:

1) судебно-медицинская экспертиза назначается для получения ответов на вопросы медицинского и биологического характера. В следственной практике известны судебно-медицинские экспертизы живых лиц, трупов, вещественных доказательств и по делам о неправильном лечении;

2) судебно-психиатрические экспертизы назначаются для определения психического состояния обвиняемого, подозреваемого, свидетеля или потерпевшего и проводятся амбулаторное, стационарное либо в кабинете у следователя. В исключительных случаях судебно-психиатрическая экспертиза может проводиться заочно или посмертно по материалам уголовного дела;

3) криминалистические экспертизы бывают самых различных видов, особенно распространены: дактилоскопические, трассологические, графические (почерковедческие), техническое исследование документов, баллистические экспертизы холодного оружия, химические, физические и т.д.;

4) криминалистические экспертизы выполняются сотрудниками научно-исследовательских, криминалистических экспертных учреждений Министерства внутренних дел и Министерства юстиции, экспертами-криминалистами экспертно-криминалистического отдела (ЭКО ОВД);

5) судебно - технические экспертизы проводятся по делам о пожарах, ДТП, нарушений правил техники безопасности, и т.п. При проведении экспертиз нередко используются специалисты не одной, а нескольких отраслей знаний;

б) судебно - психологические экспертизы стали практиковаться с недавнего времени, главным образом, при расследовании дел о преступлениях совершенных несовершеннолетними. Предметом таких экспертиз является психология субъекта, его умственное развитие, степень формирования личных качеств, отношения к своим поступкам и действиям.

Весьма частые случаи когда для решения тех или иных вопросов приглашаются специалисты разных отраслей знаний, работающие совместно над одним и тем же объектом, носят название комплексные.

По очень сложным вопросам, имеющее значение для дела, может быть назначено несколько экспертов одной и той же специальности. Такие экспертизы являются комиссионными.

Закон предусматривает один случай обязательного назначения комиссионной экспертизы: в производстве судебно - психиатрической экспертизы по вопросу о вменяемости должно участвовать не менее трех экспертов (ч.3 ст.249 УПК).

Ст.96 УПК указывает в каких случаях эксперт не может участвовать в производстве экспертизы. О них мы вели разговор по теме №3 “Участники уголовного процесса”.

Эксперт несет определенные обязанности и наделен правами.

Первой, главной обязанностью эксперта является дача им заключения по вопросам, интересующим органы следствия и суда. Он должен дать заключение в соответствии с требованиями науки.

Эксперт обязан:

1) полностью и всесторонне исследовать все обстоятельства, связанные с разрешаемыми вопросами;

2) сообщать органу следствия не только выводы, но и весь ход исследования;

3) подробно проанализировать все установленные данные, говорящие в пользу сообщаемых выводов, а также которые ему противоречат.

Кроме основных закон устанавливает и другие обязанности эксперта:

1) обязанность явки по вызову лица, производящего расследование. В случае неявки по неуважительным причинам он

может быть подвергнут приводу, суд вправе также наложить на него денежное взыскание;

2) давать правильные заключения. В связи с этим, эксперт предупреждает об уголовной ответственности по ст.353 Ук за отказ от дачи заключения.

Эксперты специальных экспертных учреждений по роду своей деятельности и должности считается предупрежденными об этом (ч.2-6 ст.83 УПК РК).

Для успешного выполнения своих функций эксперт имеет право:

1) ознакомиться с материалами дела, относящихся к предмету экспертизы;

2) заявлять ходатайство о представлении дополнительных материалов дела;

3) оказаться от производства экспертизы ввиду не достаточности представленных материалов для дачи заключения или когда поставленные перед ним вопросы выходят за пределы его специальных знаний;

4) с разрешения лица, производящего дознание , следователя, прокурора или суда присутствовать при производстве следственных действий и задавать вопросы относящиеся к предмету экспертизы (ч.4 ст. 83 УПК).

Существует особенности производства экспертизы экспертном учреждении.

Следователь направляет свое постановление о назначении экспертизы и материалы дела, относящиеся к предмету экспертизы в экспертное учреждение. Руководитель этого учреждение к себе лицо, которое предполагается использовать в качестве эксперта и выясняет, в каких отношениях оно находится с обвиняемым, потерпевшим и нет ли оснований к его отводу.

Вручив эксперту постановление вручив эксперту постановление по назначению экспертизы, руководитель разъясняет ему права и обязанности и предупреждает его об ответственности за отказ от дачи заключения и задачу заведомого ложного заключения.

Закон устанавливает право следователя присутствовать по его усмотрению, при выполнении всех исследований. При производстве судебно - психиатрической экспертиз обвиняемый, подозреваемый может быть помещен в медицинское учреждение по постановлению следователя и с разрешения прокурора. Время пребывания там обвиняемого зачитывается в срок содержания под стражей (ст.247 УПК).

После вынесения постановления о назначении экспертизы следователь или лицо, производящее дознание, в соответствии со ст.244 УПК объявляет это постановление заинтересованным лицам в исходе дела (подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему) и разъясняет их права:

- 1) заявить отвод эксперту;
- 2) просить о назначении дополнительных экспертов;
- 3) ходатайствовать об уточнении вопросов поставленных эксперту;

- 4) предоставить дополнительные документы и материалы;

- 5) с разрешения следователя давать объяснения эксперту;

- 6) знакомиться с материалами экспертизы

О разъяснении прав обвиняемому должен быть составлен протокол.

Анализ следственной и судебной практики показывает, что при назначении экспертизы наиболее частыми нарушениями являются :

- 1) не обеспечиваются сохранность следов и других вещественных доказательств, предоставляемых для исследования;

- 2) не четко определяется и формируется круг вопросов подлежащих разрешению с помощью экспертизы;

- 3) не в достаточном количестве или не качественными представляются образцы для сравнительного исследования.

При наличии экспертизы очень ответственным моментом является формулировка вопросов, которые ставятся на разрешение экспертов.

В ст.240 УПК Республики Казахстан сказано, что вопросы , предлагаемые эксперту не должны выходить за пределы его специальных познаний.

Полученный от эксперта акт, предъявляется обвиняемому для ознакомления. Обвиняемый в праве предоставить свои объяснения , замечания и возражения в устной или письменной форме. Об этом составляется протокол (ст.254 УПК).

Заключение эксперта, как Вы уже знаете, из темы №5 “Виды источников доказательств в уголовном процессе”, является самостоятельным источником доказательств.

Самой сложной частью деятельности органов следствия связанное с назначением экспертизы, является оценка заключения эксперта.

Таким образом, можно сделать вывод, что судебная экспертиза это проводимые в установленной процессуальной форме исследования различных объектов, сведующими в различных

областях науки, техники, а также дача ими, основанного на результатах исследования, заключения по специальным вопросам, возникающим при расследовании уголовных дел.

Чаще всего проводится судебно - медицинская, психиатрическая, дактилоскопическая, криминалистическая, почерковедческая, биологическая. Эти экспертизы помогают следователю установить истину по делу, когда без заключения лиц, обладающих специальными познаниями, сделать это трудно и невозможно.

Получение образцов для сравнительного исследования (ст.ст.256-264 УПК РК)

К числу подготовительных мер, связанных с производством экспертизы, относится и такое следственное действие как изъятие образцов для сравнительного исследования.

Среди криминалистических экспертиз занимают экспертизы, для производства которых необходимо сравнительное исследование, которое позволяет решить вопросы не только по групповой (родовой) принадлежности вещественных доказательств, но и тождество объектов.

С ростом числа экспертиз, проводимых путем сравнительного исследования, прямо пропорционально возрастает и объем деятельности следователей по получению образцов для сравнительного исследования, лишает экспертов возможности произвести экспертизы указанной категории.

Образцы для сравнительного исследования в зависимости от характера их получения подразделяются на :

- свободные
- экспериментальные

Свободные - это такие образцы, в отношении которых известно, что они исполнены определенным лицом или образовались в результате действия определенного предмета.

Они не связаны с уголовным или гражданским делом, по которому проводится экспертиза. К таким образцам могут относиться докладные, служебные записи, письма, конспекты, машинописные тексты, оттиски печати и штампов, дактилоскопические карты уголовной регистрации и т.п.

Процессуальным средством изъятия образцов этого вида является обыск и выемка , реже осмотр места происшествия.

Экспериментальные – это образцы полученные следователем и судом в результате специально осуществляемых действий после возбуждения уголовного дела для целей сравнительного исследования. Например : Расследуя уголовное дело по факту убийства Конова, жена погибшего передала следователю записку следующего содержания: «Знаем, Вам горько, но он проигран.» Возникло подозрение, что ее написала сама Конова. С целью установления автора записки, была произведена выемка заявлений , написанных самой Коновой , затем в присутствии понятых ей было предложено написать объяснение по поводу обнаружения у ней этой записки. Кроме того , в процессе обыска , на квартире Коновой была обнаружена тетрадь с полу оторванным листом. Все это было направлено на исследование.

В результате чего эксперты пришли к выводу, что записка соответствующего содержания выполнена самой Коновой для того, чтобы « направить следствие по ложному пути».

О необходимости получения или отобрания образцов для сравнительного исследования следователь выносит соответствующее постановление.

Об изъятии образцов для сравнительного исследования должен быть составлен протокол в соответствии со ст.203 УКП РК.

Получение экспериментальных образцов в определенной мере затрагивает права личности. Поэтому производство его требует соблюдение всех процессуальных гарантий, как по любому другому следственному действию, связанному с применением мер процессуального принуждения.

Получение образцов для сравнительного исследования может происходить в кабинете следователя (например, получение образцов отпечатков пальцев рук, образцов подписи и почерка, волос , ногтей), и в ином месте (образцы крови, спермы в медицинском учреждении) и с участием специалиста.

При изъятии образцов не допускается унижение чести и достоинства граждан.

Таким образом , получение образцов для сравнительного исследования является важным следственным действием, способствующим улучшению качества расследования и проверки доказательств.

В интересах обеспечения прав и законных интересов граждан закон предписывает, получение образцов для сравнительного исследования является важным следственным действием, способствующим улучшению качества расследования и проверки

доказательств. В интересах обеспечения прав и законных интересов граждан закон предписывает, чтобы изъятие образцов проводилось по специальному постановлению следователя, а о результатах этого действия составляется протокол. По делам о преступлениях, совершенных осужденными в качестве образцов для сравнительного исследования можно исследовать и объекты находящиеся в личных делах осужденных, с этой целью берутся их письма, дактилоскопические карты, фотокарточки и т.п. При отборе образцов присутствие специалиста оправдано тем, что он оказывает существенную помощь следователю успешно выполнить эту работу. Если обвиняемый не дает образцов добровольно, надо посоветоваться со специалистом, без каких образцов эксперт может обойтись, какие дополнительные образцы ему представить, а понятыми следует приглашать вольнонаемных лиц.

Проверка и уточнения показаний на месте (ст.238УПК РК)

Это следственное действие производится при необходимости проверки и уточнений показаний, данных ранее на предварительном следствии.

Целесообразность выбора этого способа проверки показаний возникает тогда, когда они относятся к событиям, связанным с определенными действиями и местом, где они проходили. При чем следует иметь в виду, что выбор именно этого следственного действия обуславливается еще и тем, что только посредством его можно наиболее глубоко и объективно познать имевшие место факты, а иногда и получить новые доказательства.

Например: в г. Алматы, днем, во дворе дома №178 по ул. Калинина двумя преступниками было совершено разбойное нападение на гражданина М., который находился в состоянии алкогольного опьянения. Он получил телесные повреждения в область головы и в результате не мог рассказать о месте происшествия. Задержанные через два дня подозреваемые Г. и Л. признали себя виновными в разбойном нападении на гражданина М., которого выследили в магазине - "Гастроном". Однако, по поводу места совершения преступления заявили, что затрудняются описать его точно, так как нападение на М., было совершено на территории большого двора между сараями, которых там очень много, кроме сараев имеются другие надворные постройки. Далее Г., и Л. пояснили, что могут показать путь, по которому они шли, следуя за М. и место, где напали на него.

При таких обстоятельствах было решено, что проверить и уточнить показания Г. и Л. наиболее целесообразно путем выхода с ними на место преступления. В ходе проведения этого действия Г. и Л. поочередно показали один и тот же маршрут, по которому они шли за потерпевшим и место нападения на него. В последующем, указанное ими место было осмотрено и на стенке сарая было обнаружено несколько капель крови. На этом примере видно, как следователь сопоставляя показания с фактической обстановкой проверил и уточнил на месте происшествия имеющиеся в деле показания и получил новые доказательства.

Сущность этого следственного действия состоит в том, что полученную ранее информацию следователь проверяет на месте события, о котором шла речь в показаниях. А целью - проверка, уточнение и дополнение ранее данных показаний.

Проверка показаний на месте имеет сходство с осмотром места происшествия, т.к. она всегда сопровождается осмотром места происшествия. Но отличаются эти действия между собой целями.

Целью осмотра является обнаружение и закрепление следов преступления, изъятие вещественных доказательств. Целью же проверки показаний на месте является проверка и уточнение уже имеющихся в распоряжении следователя доказательств.

Проверка показаний на месте напоминает и допрос, т.к. она всегда сопровождается допросами (повторный допрос на месте). Но также эти действия различаются по целям их проведения. При допросе устанавливают доказательства, а при проверки показаний на месте проверяются и уточняются уже имеющиеся доказательства. Различен и процессуальный порядок их производства. Проверка показаний проводится в присутствии понятых, при этом могут участвовать специалист и др. лица.

Проверка показаний на месте сходна со следственным экспериментом, оба эти действия предназначены в основном для проверки имеющихся доказательств с одновременным осмотром места расследуемого события. Однако, различен круг данных, проверяемых с помощью этих следственных действий. При следственном эксперименте проверяются показания не только допрошенных лиц, но и те доказательства, которые получены из др. источников путем воспроизводства обстоятельств события или проведения опытов.

Проверка показаний на месте заключается в сопоставлении показаний допрошенного лица с результатами осмотра места, указанного им. Воспроизведение обстоятельств события и опытные

действия при этом исключаются. Лицо лишь допрашивается на месте, чтобы сопоставить его первоначальные показания с фактической обстановкой расследуемого события.

Из сказанного видно, что проверка показаний на месте самостоятельное следственное действие, предусмотренное ст.238 УПК Республики Казахстан. Согласно этой статьи могут проверяться показания подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля.

При этом необходимо добровольное согласие подозреваемого и обвиняемого на участие в этом следственном действии. Если же они не изъявят желание на участие в проверки показаний на месте, то провести ее не возможно.

Проведение проверки показаний на месте начинается с предложения в присутствии понятых лицу, ранее допрошенному по этому факту, самостоятельно показать путь движения к месту.

Понятые приглашаются за ранее приглашаются. Свидетели и потерпевшие перед выездом на место предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

С момента выезда, в пути и на месте показания даются в форме свободного рассказа, следователь не вправе подсказывать путь движения и обстоятельства происшествия. Вместе с тем инициатива данного следственного действия, как любого другого, принадлежит следователю или лицу, производящему дознание. Так они в праве задавать, дающему показания, уточняющие, дополняющие и контрольные вопросы и предлагать совершить определенные действия, относящиеся и обстановке события, действия его участников или другим обстоятельствам, имеющим значение для дела. (ст.238 УПК РК).

Если в деле имеется несколько лиц, желающих показать место совершения преступления и т. п. в целях объективности проверка их показаний проводится порознь, и целесообразно приглашать новых понятых с тем, чтобы последние не спутали показания разных лиц.

Например: обвиняемый А. и М. признались, что они на б3 - м км на трассе Шымкент - Туркестан с целью завладения автомашиной убили водителя “Жигули”, труп его закопали в лесопосадке в близи трассы, а машину угнали. Каждый из них подробно описал приметы потерпевшего, его одежду, обувь и рассказал где и в каком месте зарыт труп.

Чтобы проверить их показания и получить новые доказательства, следователь с каждым из обвиняемых в отдельности выехал на место преступления. Они оба почти точно указали, где

убили шофера и спрятали труп. Только после их проверки на указанном обвиняемыми участки были произведены раскопки и обнаружен труп.

Так с помощью следственного действия , как проверка показаний на месте , были проверены и уточнены показания обвиняемых, а так же получены новые веские доказательства, позволяющие полностью изобличить виновных.

В соответствии со ст. 238 УПК РК выполнение всех действий допускается при условии , если они не унижают достоинство и не опасны для здоровья участвующих в них лиц и окружающих.

В ход дачи показаний на месте целесообразно сделать фотоснимки , составить план , которым иллюстрируется путь движения к указанному месту и расположения на месте участников совершенного преступления. Это дает наглядное представление о месте происшествия и роли каждого.

Результаты проверки показаний на месте фиксируются в протоколе , именуемом протоколом проверки показаний на месте. Он по возможности составляется на месте проведения данного следственного действия и непосредственно после его окончания с соблюдением требованием ст. 203 УПК РК .

В протоколе подробно указываются условия , ход и результаты произведенных действий .

В вводной части протокола необходимо указать: дату и место, время начала и окончания следственного действия, номер дела, должность, звание следователя, а так же перечисляются все другие участники.

В описательной части подробно излагаются условия, ход и результаты произведенных действий. Она, как правило, начинается с изложения маршрута, которым участники двигались к месту происшествия. Затем последовательно описывается место (здания, помещения, обстановка, участки местности и т.д.), указанное лицо, чьи показания проверяются, указываются заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия

При обнаружении новых вещественных доказательств они описываются подробно либо в протоколе проверки показаний на месте, либо составляется отдельный протокол.

Таким образом проверка, проверка показаний на месте является важным средством установления истины по делу, если она проводится с соблюдением указанных в законе требований.

Добровольность выхода на место, присутствие понятых, не унижает достоинств граждан и не угрожает здоровью участвующих в

ней лиц. Результаты проверки показаний на месте происшествия будут иметь доказательственное значение, если они подтверждаются другими данными, полученными из других, установленных законом источников, например, из протокола осмотра места происшествия, заключения эксперта и т.д.

Литература

- 1 Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть общая: Академический курс. Книга первая и вторая / под ред. д.ю.н., профессора Б.Х. Толеубековой. — Алматы : ТОО Издательство компании «НАS», 2004. — 450 с.
- 2 Толеубекова Б.Х. Уголовно-процессуальное право РК. Часть общая: учебник. — Алматы : «Баспа», 1998. — 398 с.
- 3 Сулейменова Г.Ж. Уголовный процесс РК. Схемы и определения. Общая и Особенная часть. — Алматы, 1999. — 298 с.
- 4 Оспанов С.Д. Уголовный процесс РК (общая часть). — Алматы, 2000. — 354 с.
- 5 Конституция Республики Казахстан: 30 август.1995 г. — Алматы : Эдлет Пресс, 1997. — 39 с.
- 6 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан: офиц. текст: по состоянию на 1 октября 2002 г. — Алматы : Юрист, 2002. — 220 с.
- 7 Уголовный кодекс Республики Казахстан: офиц. текст: по состоянию на 10 марта 2004 г. — Алматы : Юрист, 2004. — 152 с.
- 8 Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу РК (общая часть). — Алматы : Жеті жарғы, 2003. — 448 с.
- 9 Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу РК (особенная часть). — Алматы : Жеті жарғы, 2003. — 688 с.
- 10 Закон Республики Казахстан «О порядке и условиях содержания под стражей, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений». — Алматы, 1999. — 473 с.
- 11 Закон РК «О языках в Республике Казахстан». 11 декабря 1997 г.
- 12 Закон РК «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 г.
- 13 Закон РК «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г.

Содержание

	Введение	3
1	Понятие, задачи и значение уголовного процесса.....	6
2	Принципы уголовного процесса.....	20
3	Участки уголовного процесса.....	43
4	Доказательства в уголовном процессе. Источники доказательств.....	77
5	Меры процессуального принуждения.....	96
6	Процессуальные документы. Сроки и судебные издержки.....	115
7	Процессуальные документы. Сроки и судебные издержки.....	127
8	Стадия возбуждения уголовного дела.....	143
9	Предварительное следствие и дознание.....	165
10	Следственные действия в стадии досудебного производства.....	191
	Литература.....	239

Министерство образования и науки Республики Казахстан

Павлодарский государственный университет
им. С. Торайгырова

Факультет истории и права

Кафедра уголовного права и криминологии

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебно-методическое пособие для студентов
юридических специальностей

Павлодар