

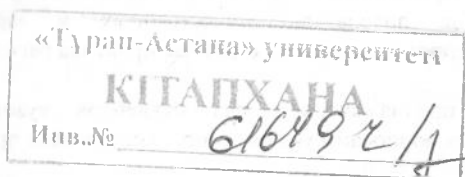
КАПСАЛЯМОВ К.Ж.
КАПСАЛЯМОВА С.С.

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Досудебное производство

III - ТОМ



ССК
Алматы – 2019

ББК 67.408

К 20

*Рекомендовано к изданию Ученым советом
Университета «Туран-Астана»
(протокол № 11 от 27 июня 2018 г.)*

Рецензенты:

*доктор юридических наук, профессор С.М. Жальбин;
кандидат юридических наук, доцент Т.Т. Казиканов.*

К 20 Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С.

Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Особенная часть. Досудебное производство: Учебник. 3 том / Под ред. профессора К.Ж. Капсалямова. – Алматы: ССК, 2018. – 228 с.

ISBN 978-601-240-632-0

В учебнике излагаются все темы, предусмотренные действующей программой для досудебного производства Уголовно-процессуального права Республики Казахстан, а также ряд новых проблем. Работа отражает современное состояние юридической науки и практики в уголовном судопроизводстве, конституционное и текущее законодательство, происходящие в Казахстане процессы судебно-правовой реформы.

Книга подготовлена с учетом внесенных дополнений и изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V ЗРК. При написании работы использовалась учебно-методическая, монографическая литература отечественных и зарубежных ученых, нормативные материалы, а также судебная практика рассмотрения уголовных дел.

Учебник предназначен для студентов вузов, а также всех интересующихся вопросами уголовно-процессуального права.

ББК 67.408

ISBN 978-601-240-632-0

© Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С., 2019
© ССК, 2019

СОДЕРЖАНИЕ

ГЛАВА 18. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОИЗВОДСТВА ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ	5
§ 1. Понятие и система стадии досудебного производства. Формы досудебного расследования.	5
§ 2. Понятие и виды общих условий досудебного производства	29
§ 3. Понятие подследственности и ее признаки	34
ГЛАВА 19. НАЧАЛО ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ.....	39
§ 1. Понятие, сущность и значение начала досудебного расследования	39
§ 2. Поводы и основание к началу досудебного расследования. Процессуальный порядок начала досудебного расследования.	43
ГЛАВА 20. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ.....	51
§ 1. Понятие, система и общие правила производства следственных действий	51
§ 2. Допрос и очная ставка.....	58
§ 3. Осмотр, освидетельствование и эксгумация.	78
§ 4. Предъявление для опознания.	95
§ 5. Обыск и выемка.	101
§ 6. Проверка и уточнение показаний на месте. Следственный эксперимент.....	111
§ 7. Предоставление предметов и документов	119
§ 8. Получение образцов.	125
§ 9. Судебная экспертиза.	132
ГЛАВА 21. НЕГЛАСНЫЕ СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ.....	152
§ 1. Понятие, виды, условия и основания проведения негласных следственных действий	152
§ 2. Представление, исследование, оценка и использование результатов негласных следственных действий	175

ГЛАВА 22. ПРИЗНАНИЕ ЛИЦА ПОДОЗРЕВАЕМЫМ И ОПРЕДЕЛЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ ДЕЯНИЯ ПОДОЗРЕВАЕМОГО.....	181
§ 1. Процессуальный порядок признания лица подозреваемым и определения квалификации деяния подозреваемого.....	181
§ 2. Порядок объявления подозреваемому постановления о квалификации его деяния	191

ТЕМА 23. ОКОНЧАНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА. ВОЗБНОВЛЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ, ОБЪЯВЛЕНИЕ ПОДОЗРЕВАЕМОГО, ОБВИНЯЕМОГО В РОЗЫСК, ВОССТАНОВЛЕНИЕ УТРАЧЕННОГО УГОЛОВНОГО ДЕЛА.....	199
§ 1. Понятие, формы и этапы окончания досудебного производства.	199
§ 2. Обвинительный акт, его содержание и форма.	204
§ 3. Передача обвиняемого суду.....	210
§ 4. Основания и процессуальный порядок прекращения и возобновления досудебного расследования.	214
§ 5. Объявление подозреваемого, обвиняемого в розыск. Способы восстановления утраченного уголовного дела.	220

ГЛАВА 18. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОИЗВОДСТВА ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Понятие и система стадии досудебного производства. Формы досудебного расследования.

Досудебное производство – первая стадия уголовного процесса, назначение которой состоит в производстве по делу с начала досудебного расследования до направления прокурором уголовного дела в суд для рассмотрения его по существу либо прекращения производства по делу, а также подготовка материалов по уголовному делу частным обвинителем и стороной защиты.

Расследование называют как предварительное или досудебное в связи с тем, что оно осуществляется до начала главного судебного разбирательства, в ходе которого решается вопрос по существу – о виновности лица совершившего преступление и назначении наказания за совершенное преступное деяние.

В казахстанском уголовном процессе предварительное расследование является основной формой досудебной подготовки материалов. Лишь по делам частного обвинения вместо предварительного расследования подготовка материалов к судебному разбирательству производится самим потерпевшим (частным обвинителем) при содействии судьи.

Значение стадии досудебного производства наиболее полно выражается в задачах уголовного процесса (ст.8 УПК), которыми являются:

- 1) быстрое и полное раскрытие преступлений;
- 2) обеспечение защиты от необоснованного обвинения и привлечения лиц в качестве подозреваемых, обвиняемых;
- 3) установление обстоятельств совершения преступления и процессуальное закрепление доказательств;
- 4) всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела;
- 5) изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, совершивших преступление;
- 6) принятие мер для обеспечения возмещения вреда, нанесенного преступлением;

7) пресечение дальнейшей противоправной деятельности подозреваемого, обвиняемого;

8) установление причин и условий, способствовавших совершению преступления, принятие предусмотренных законом мер по их устранению.

Для достижения этих целей необходимо решить определенные задачи:

- 1) поиск, сбор и исследование доказательств по делу;
- 2) обеспечение права подозреваемого, обвиняемого на защиту;
- 3) применение при необходимости мер процессуального принуждения;
- 4) передача уголовного дела в суд либо прекращение производства по делу.

Таким образом, итоговыми решениями досудебного производства являются:

- 1) прекращение уголовного дела или уголовного преследования;
- 2) передача дела в суд через прокурора:
 - а) с обвинительным актом;
 - б) с постановлением о направлении дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера (если под следствием находился вменяемый).

Стадия досудебного производства начинается с момента регистрации заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований (ЕРДР) либо первое неотложное следственное действие и заканчивается утверждением прокурором решения следователя или дознавателя о передаче дела в суд или прекращением уголовного дела (уголовного преследования).

Система предварительного расследования складывается из трех классических этапов:

- 1) общего расследования, которое ведется в отношении неопределенного круга лиц. В казахстанском процессе этот этап осуществляется от момента начала уголовного дела до вынесения постановления о квалификации деяния подозреваемого;
- 2) суммарного расследования, которое включает в себя суммирование добытых доказательств, предъявление

подозреваемому постановления о квалификации его деяния и выяснение доводов подозреваемого;

3) специального расследования, которое производится в отношении конкретного подозреваемого. На данном этапе с учетом подтверждения или опровержения доводов защиты еще раз проверяется обоснованность обвинительных доказательств и определяется окончательная квалификация деяния подозреваемого. В казахстанском досудебном расследовании этот этап начинается после допроса подозреваемого и завершается составлением обвинительного акта.

Согласно УПК существует и четвертый этап досудебной подготовки — деятельность прокурора по делу, поступившему с обвинительным актом.

Форма досудебного производства — это совокупность процедур, условий и гарантий данной стадии. Она может усложняться или упрощаться в зависимости от степени тяжести преступлений и сложности их расследования.

Основываясь на критериях: степени общественной опасности преступлений, особенности субъекта совершившего преступление, а также процессуальных полномочий лиц и органов, осуществляющих уголовного преследования, уголовно-процессуальный закон определяет следующие **формы предварительного расследования**:

- 1) предварительное следствие;
- 2) дознание;
- 3) протокольная форма.

Особенностью отечественного уголовно-процессуального законодательства является то, что предварительное следствие по уголовным делам осуществляется *в двух видах*, они следующие:

1) предварительное следствие, которое производится в соответствии со ст.187, ч.3 ст.189 УПК исключительно следователями органов внутренних дел, национальной безопасности, службы экономических расследований и антикоррупционной службы;

2) предварительное следствие, которое производится по делам дознания органами дознания либо дознавателями, в исключительных случаях, в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК.

В свою очередь дознание как самостоятельная форма предварительного расследования также подразделяется на два вида:

1) дознание по делам об уголовных правонарушениях, по которым производство предварительного следствия не обязательно (ч.2 ст.189, ст.191 УПК);

2) деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст.196 УПК).

Предварительное следствие — это процессуальная форма досудебной деятельности уполномоченных органов, в пределах, установленных уголовно-процессуальным законом полномочий по выявлению, установлению и закреплению совокупности обстоятельств дела и квалификации деяния подозреваемого.

Предварительное следствие является основным видом расследования, так как законодатель относит к этой форме производства большинство уголовных дел, представляющих особую сложность в их расследовании либо дела по совершенным тяжким и особо тяжким преступлениям. В связи с этим предварительное следствие может осуществляться группой следователей, а также путем совместной деятельности следователя и органа дознания.

Предварительное следствие, как отмечалось ранее, осуществляется следователями органов национальной безопасности, органов внутренних дел, службы экономических расследований и антикоррупционной службы.

В исключительных случаях его могут производить прокуроры, начальники следственных отделов, а также по делам дознания — дознаватели или орган дознания.

Следователь вправе начать уголовное дело, производить по нему предварительное следствие и выполнять все следственные действия. Производство следствия направлено, главным образом, на предварительное установление всех обстоятельств дела, подлежащего доказыванию (предмета доказывания). Для этого закон наделяет следователя необходимыми полномочиями и процессуальной самостоятельностью в принятии решений по расследуемому делу, за исключением случаев необходимости получения санкции у прокурора и следственного судьи для

производства процессуальных и следственных действий, существенно ограничивающих законные права и интересы участников уголовного процесса. Кроме этого, следователь обязан выполнять письменные указания прокурора и начальника следственного отдела, даваемые ему по конкретному уголовному делу, находящегося у него в производстве. Однако, в случае несогласия следователя с указаниями прокурора, он вправе обжаловать их вышестоящему прокурору, а указания начальника следственного отдела вышестоящему начальнику следственного управления или прокурору, осуществляющему надзор за предварительным следствием. Обжалование следователем действий начальника следственного отдела не приостанавливает их исполнения, за исключением указаний о квалификации деяния подозреваемого и объеме подозрения, направлении дела с обвинительным актом прокурору или прекращении уголовного дела.

Необходимо помнить, что незаконное вмешательство в деятельность следователя влечет уголовную ответственность по ст.407 УК.

По расследуемым им делам следователь имеет право знакомиться с материалами дел оперативного учета и негласных следственных действий органов дознания, относящимися к расследуемому делу, истребовать их для приобщения в установленном уголовно-процессуальном законом порядке к данному делу, давать органам дознания обязательные для исполнения поручения и указания о производстве розыскных, следственных и негласных следственных действий и требовать от них содействия в производстве следственных действий.

В соответствии с требованиями ст.192 УПК предварительное следствие по делу должно быть закончено не позднее чем в двухмесячный срок с момента начала расследования по делу. Однако в УПК введено понятие «разумный срок» с учетом сложности уголовного дела, объема следственных действий и достаточности исследования обстоятельств дела, оно может быть окончено и раньше установленного двухмесячного срока.

При определении разумного срока уголовного судопроизводства учитываются такие обстоятельства, как правовая и фактическая сложность уголовного дела, реализация

процессуальных прав участниками досудебного производства, способ реализации лицом, осуществляющим досудебное расследование, своих полномочий в целях своевременного осуществления досудебного производства.

Указанный срок исчисляется с момента регистрации заявления и сообщения в Едином реестре досудебных расследований до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным актом или постановлением о передаче дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до дня вынесения постановления о прекращении производства по делу.

В соответствии со ст. 302 УПК прокурор рассматривает поступившее от следователя дело с обвинительным актом и принимает решение в срок не более десяти суток с момента его поступления (трех суток – по уголовным делам, оконченным в ускоренном досудебном расследовании). Время, в течение которого прокурор рассматривает поступившее к нему дело, в срок предварительного следствия не входит. Кроме того, в данный срок не включается: время, в течение которого дело производством приостанавливалось в порядке ст. 45 УПК; время ознакомления подозреваемого и его защитника с материалами уголовного дела; время нахождения уголовного дела, истребованного по жалобе подозреваемого, обвиняемого, в суде и прокуратуре.

В случаях необходимости двухмесячный срок предварительного следствия может быть продлен по следующим основаниями:

- 1) при сложности дела районным и приравненным к нему прокурором – на разумный срок, но не более чем до трех месяцев;
- 2) при особой сложности дела или при решении вопроса о направлении материалов уголовного дела в иностранное государство для продолжения уголовного преследования – прокурором области и приравненным к нему прокурором и их заместителями на разумный срок, но не более чем до двенадцати месяцев.

Дальнейшее продление срока досудебного расследования допускается лишь в исключительных случаях и может быть осуществлено Генеральным Прокурором РК, его заместителями на разумный срок, но не более срока, установленного ч.1 ст.192 УПК, то есть срока давности уголовного преследования.

Для того, чтобы продлить срок предварительного следствия, следователю необходимо вынести мотивированное постановление с указанием обстоятельств, свидетельствующих о сложности дела. Указанное постановление начальник следственного отдела, дознания, прокурор должны представить прокурору района, области и приравненным к ним прокурорам не позднее пяти суток, а Генеральному Прокурору, его заместителю, Главному военному прокурору – не позднее десяти суток до истечения срока следствия.

При возвращении судом дела для дополнительного расследования в порядке ст. 323 УПК либо прокурором в порядке п. 11 ч. 1 ст. 193 УПК, а также при возобновлении приостановленного или прекращенного дела в порядке ст. ст. 45, 291 УПК дополнительное следствие производится в срок не более одного месяца с момента поступления дела к следователю (ч. 7 ст. 192 УПК). При необходимости продления срока предварительного следствия по истечении указанного месячного срока следователь продлевает срок следствия на общих основаниях, предусмотренных ст. 192 УПК.

Сроки производства по делу, по которому не установлено лицо, совершившее преступление, ограничены сроками давности привлечения к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 71 УК.

Подозреваемый, потерпевший вправе обжаловать необоснованное затягивание расследования и заявить ходатайство прокурору об установлении определенного срока, в течение которого лицу, осуществляющему уголовное преследование, необходимо закончить расследование дела в полном объеме либо обжаловать в суд в порядке, ст. 100 УПК.

Дознание – это процессуальная форма досудебной деятельности органов дознания в пределах, установленных уголовно-процессуальным законом полномочий по выявлению и закреплению совокупности обстоятельств дела и квалификации деяния подозреваемого.

Остановимся на характеристике двух видов дознания.

Если дознание велось по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно органы дознания в соответствии со ст. 196 УПК, осуществив производство первоначальных следственных действий, в течение пяти суток

передают уголовное дело по подследственности – следователю. Об этом в течение 24 часов уведомляется прокурор, осуществляющий надзор за предварительным расследованием.

В случаях, когда дознание велось по делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно, дознаватель самостоятельно завершает расследование по уголовному делу и передает его с обвинительным актом прокурору для направления в суд. В этом случае с самого начала расследования дела дознаватель приступает к производству всех необходимых процессуальных и следственных действий.

По делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, дознание носит факультативный характер. То есть, дознаватель может начать уголовное дело и производит дознание лишь в тех случаях, когда требуется производство неотложных следственных действий «по горячим следам», а следователь не имеет возможности с момента обнаружения преступления приступить к расследованию. В случае если следователь сам начал расследование и принял уголовное дело к своему производству, то дознание не производится, а начинается сразу же предварительное следствие. Орган дознания лишь выполняет отдельные поручения следователя о производстве оперативно-розыскных и следственных действий.

Помимо выполнения общих с органами предварительного следствия обязанностей по расследованию преступлений на органы дознания возлагается производство необходимых оперативно-розыскных действий в целях выявления и раскрытия преступлений, избличения лиц, их совершивших. Эта деятельность не является дознанием, а относится к самостоятельной функции органов дознания, предусмотренной законом об оперативно-розыскной деятельности и другими ведомственными нормативными актами. Ее выполнение возлагается только на те органы дознания, которые располагают оперативными подразделениями. По данному вопросу необходимо отметить, что: «Отдельные обязанности устанавливаются иными законами и отражают специфику основной деятельности органов дознания. Например, ст.63 Закона РК «Об органах внутренних дел» обязывает дознавателя принимать участие в

проведении оперативного поиска, операций по задержанию лиц, совершивших преступления, заградительных мероприятий, а также оказывать содействие в проведении иных оперативно-розыскных мероприятий»¹.

Верно указывает А.А. Рзаев, что поскольку лицо, производящее дознание, не пользуется всем объемом процессуальной самостоятельности следователя, то указания начальника органа дознания по всем вопросам расследования для него обязательны к исполнению².

Выносимые дознавателем постановления утверждаются начальником соответствующего органа дознания или замещающим его лицом. Начальники органов дознания несут ответственность наряду с дознавателем за обоснованность начала уголовного дела, своевременность и законность задержания подозреваемого и производство обысков, а также за качество проведения иных следственных действий.

В соответствии со ст. 196 УПК по делам о преступлениях, по которым обязательно производство предварительного следствия, орган дознания начинает расследование и, руководствуясь правилами уголовно-процессуального закона, производит неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления: осмотр, обыск, выемку, освидетельствование, задержание, допрос подозреваемых, потерпевших, свидетелей.

Анализ практики дознания правоохранительных органов показывает, что подразделения дознания на этом этапе расследования в ряде случаев проводят и другие следственные действия, которые не входят в перечень неотложных следственных действий, например, очные ставки, следственные эксперименты, предъявление для опознания, наложение ареста на имущество, проверку и уточнение показаний на месте.

Мы поддерживаем точку зрения З.Ф. Ковриги отмечающую, что такую практику следует признать правильной, так как целесообразность ее подтверждается задачей быстрого раскрытия преступлений, изобличения виновных, полного, всестороннего и

¹ Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 года № 199-V ЗРК «Об органах внутренних дел» // [http: adilet.zan.kz/rus](http://adilet.zan.kz/rus)

² Лившиц Ю.Д., Рзаев А.А., Сотников Н.И., Ташибаев К.У. Дознание в органах внутренних дел Казахской ССР. – Караганда, 1990. – С.15

объективного исследования обстоятельств совершения преступления³.

Несомненно, что указанный вид дознания производится лишь «при наличии признаков преступления» (ч. 1 ст. 196 УПК), это лежит в основе решения вопроса о начале досудебного расследования. Отсутствие указанных признаков влечет, как правило, принятие решения об отказе в досудебном расследовании.

По смыслу закона (ч. 1 ст. 196 УПК) дознание как первоначальный этап расследования должно возникать тогда, когда по обстоятельствам дела требуется производство неотложных следственных действий. Неотложные следственные действия производятся в целях установления и закрепления следов преступления. Наделяя органы дознания указанными процессуальными полномочиями, законодатель исходил из реальной возможности правоохранительных органов, на которые возлагается также «принятие необходимых оперативно-розыскных мер в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших» (ч. 1 ст. 61 УПК).

Важно подчеркнуть, что неотложные следственные действия необходимо проводить с максимальной оперативностью и для передачи следователю до окончания указанного срока, то есть сразу же по завершении названных действий.

Пятисуточный срок следует рассматривать как оптимальный, он продлению не подлежит. С нашей точки зрения в случаях, если лицо, подозреваемое в совершении преступления, было задержано органом дознания, то уголовное дело немедленно, до истечения пятисуточного срока, должно быть передано следователю. Так как лицо, производящее дознание не имеет права применять меру пресечения, и тем более давать квалификацию деяниям подозреваемого по делам, по которым предварительное следствие обязательно.

Несомненно, следователи от органов дознания должны получать такие дела, которые требовали бы лишь логического продолжения расследования, а не вынуждали бы следователя устранять недостатки и упущения, допущенные на первоначальном этапе расследования. Следует также иметь в виду, что отдельные ошибки и упущения, допущенные органами дознания, иногда

³ Коврига З.Ф. Дознание в органах милиции. – Воронеж, 1964. – С.13

бывают вообще невозможными, что существенно осложняет успех расследования в дальнейшем⁴.

После передачи дела следователю орган дознания производит по нему розыскные и следственные действия только по специальным поручениям и указаниям следователя (ст. ст. 60, 196 УПК).

Под поручением следует понимать письменное задание органу дознания совершить следственные и розыскные действия или оказать содействие в их производстве следователю. Такое поручение направляется руководителю органа дознания. В свою очередь, указание следователя является процессуальным документом, который конкретизирует поручение следователя, разъясняет порядок выполнения задания, указанного в поручении.

Указание направляется выделенному руководителем органа дознания лицу, производящему дознание, то есть непосредственному исполнителю. Поручения и указания даются письменно или устно, что зависит от их содержания, сложившейся ситуации и организационной формы взаимодействия. Они обязательны для исполнения органом дознания.

Ввиду того, что природа поручений, даваемых в порядке ст. ст. 196 УПК и в порядке ч.3 ст. 188 УПК, одинакова, поручения следователя органу дознания в рамках одного правоохранительного органа также должны исполняться в срок не более десяти суток с момента их поручения.

На практике оперативно-розыскные меры зачастую применяются и в ходе расследования уголовного правонарушения, если лицо, его совершившее, известно, но установить полную картину его противоправных деяний с помощью проведения только следственных действий не представляется возможным. По проведении оперативно-розыскных мероприятий, оперативный работник должен представить для ознакомления следователю все материалы проверки с последующим приобщением к материалам уголовного дела, но без указаний источников и способов их получения.

Основания для уголовно-процессуальных отношений между следователем и работником органа дознания могут возникнуть и

⁴ Лившиц Ю.Д., Рзаев А.А., Сотников Н.И., Ташибаев К.У. Указ. работа. – С.35

при работе в составе следственно-оперативной группы. При этом один из следователей, назначаемый руководителем группы, в соответствии с законом (ст. ст. 194, 195 УПК) выносит постановление о создании группы с указанием ее состава. Такое постановление является основанием для выполнения органом дознания процессуальных действий по делу, по которому обязательно предварительное следствие, без дачи письменных поручений и указаний следователя. В таком случае процессуальные действия выполняются согласно совместному плану о производстве следственно-оперативных мероприятий, составленном в соответствии с ведомственными актами правоохранительных органов Республики Казахстан.

Правильно отмечают Н.И. Сотников, К.У. Ташибаев, Ю.Д. Лившиц и А.А. Рзаев, что: «Сочетание органом дознания уголовно-процессуальных действий с оперативно-розыскными мерами при расследовании уголовных дел исключительно важно.... В целом указанные действия дополняют друг друга и обеспечивают выполнение обязанности органа дознания по полному и всестороннему расследованию преступлений»⁵.

В свою очередь К.В. Ким отмечает: «Что благодаря специфике негласных приемов и средств оперативно-розыскные действия обладают большими, чем следственные действия возможностями в поиске источников криминалистической информации. Значение их в достижении конечных задач расследования определяется тем фактором, что ежегодно с помощью оперативно-розыскных действий раскрывается около 2/3 преступлений, совершенных в условиях неочевидности»⁶.

Дознание производится при соблюдении следующих условий:

- 1) при совершении уголовных правонарушений небольшой и средней тяжести, указанных в ч.ч.2-11-1 ст. 191 УПК;
- 2) когда известно лицо, подозреваемое в совершении уголовного правонарушения;

⁵ Лившиц Ю.Д., Рзаев А.А., Сотников Н.И., Ташибаев К.У. Указ. работа. – С.8

⁶ Ким К.В. Комплексное применение криминалистических методов расследования. – Караганда, 1995. – С.18

3) срок досудебного расследования по делам дознания не должен превышать один месяц;

4) в случаях, когда в месячный срок невозможно обеспечить достаточность и полноту исследования обстоятельств дела в форме дознания, начальник органа дознания по данному делу назначает производство предварительного следствия.

Ускоренное досудебное расследование по делам об уголовных правонарушениях достигается за счет сокращения сроков необходимых для установления обстоятельств совершения преступлений, упрощенной процедуры собирания доказательств по делу. Следовательно, ускоренная форма досудебного производства направлена на оптимизацию досудебной деятельности по уголовным делам.

Предлагаемое законом ускоренное досудебное расследование (ст. 190 УПК) осуществляется следователем и органами дознания, *при следующих условиях:*

1) ускоренный порядок досудебного расследования может производиться по преступлениям небольшой и средней тяжести, а также тяжким преступлениям;

2) преступление не должно представлять собой особой сложности;

3) преступление должно быть очевидным, то есть когда не вызывает сомнения факт совершения общественно опасного деяния лицом, застигнутым на месте преступления или непосредственно после его совершения, имеются очевидцы, в том числе и потерпевшие, которые прямо указывают на данное лицо как на совершившее преступление;

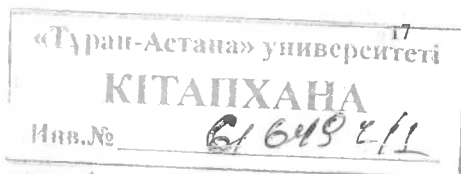
4) если собранными доказательствами установлены факт преступления и совершившее его лицо;

5) при полном признании подозреваемым своей вины;

6) при согласии подозреваемого с размером причиненного вреда;

7) с обязательным уведомлением подозреваемого о производстве ускоренного расследования и разъяснением ему правовых последствий этого решения;

8) ускоренное расследование должно быть закончено не позднее чем в пятнадцатидневный срок с момента начала производства по уголовному делу, продление данного срока не допускается.



Ускоренное производство включает следующие этапы:

- 1) установление обстоятельств совершения общественно опасного деяния и личности правонарушителя;
- 2) принятие органом, ведущим уголовный процесс решения о начале ускоренного расследования;
- 3) производство следственных и иных процессуальных действий, результаты которых фиксируют следы уголовного правонарушения и иные доказательства вины подозреваемого;
- 4) вынесение постановления о квалификации деяния подозреваемого;
- 5) объявления подозреваемому постановления о квалификации его деяния;
- 6) задержание подозреваемого и избрание в его отношении меры пресечения (в случае необходимости);
- 7) ознакомление с материалами дела подозреваемого и его защитника, а при наличии ходатайства – иных заинтересованных участников процесса;
- 8) составление обвинительного акта и передача материалов для утверждения начальнику органа дознания по делам подследственных органам дознания;
- 9) направление материалов уголовного дела с обвинительным актом прокурору для их передачи на судебное рассмотрение, в соответствии со ст.302 УПК.

Ускоренное досудебное расследование не применяется:

- 1) по уголовным делам расследуемых по протокольной форме;
- 2) в отношении совокупности уголовных правонарушений, когда хотя бы одно из них является особо тяжким;
- 3) в отношении лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;
- 4) в отношении лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от уголовного преследования;
- 5) в случае непризнания своей вины хотя бы одним из соучастников уголовного правонарушения;
- 6) по уголовным правонарушениям, совершенным несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить свое право на защиту.

Протокольная форма досудебного расследования. Для написания протокола дознавателю необходимо немедленно в установленном законом порядке собрать все необходимые по уголовному делу фактические данные, свидетельствующие о наличии обстоятельств, подлежащих доказыванию.

В соответствии со ст. 526 УПК орган дознания составляет протокол об уголовном проступке в отношении подозреваемого немедленно, если он установлен. При отсутствии лица протокол может быть составлен с момента его фактического установления в пределах срока давности привлечения к ответственности.

При необходимости выяснения обстоятельств уголовного проступка, данных о совершившем его лице, его месте нахождения протокол об уголовном проступке составляется в срок до трех суток. В случае, когда требуется проведение экспертизы или получение заключения специалиста, протокол об уголовном проступке составляется в течение суток с момента получения соответствующего заключения. По уголовному делу в отношении нескольких уголовных правонарушений, в числе которых, кроме преступлений, имеются уголовный проступок либо уголовные проступки, производство осуществляется в форме дознания либо предварительного следствия.

В случае задержания подозреваемого в порядке ст.128 УПК дело об уголовном проступке направляется в суд не позднее тридцати шести часов с момента фактического задержания.

Структура и содержание материалов уголовного дела, оканчиваемого протоколом обвинения. Одним из основных способов собирания доказательств является производство следственных действий, необходимые по делу, в зависимости от обстоятельств совершенного деяния. В деле должны содержаться: протокола допроса потерпевшего, очевидцев и других лиц, протокол допроса подозреваемого, протокола произведенных следственных действий, характеристики, справки о наличии и отсутствии у подозреваемого судимостей, а также другие справки и акты, с помощью которых выясняются обстоятельства совершенного уголовного проступка, и устанавливается личность подозреваемого.

Остановимся на каждом из выше указанных документов материала протокольной формы.

Исходя из общих указаний уголовно-процессуального кодекса, рассматривая допрос как разновидность процессуального действия, а его значение как один из способов собирания доказательств, такого рода действие должно фиксироваться в протоколе допроса, с учетом требований закона, предъявляемых к допросу в ходе дознания.

Протокол допроса подписывается допрашиваемым и дознавателем. В ходе допроса могут применяться звукозапись, и видеозапись, о которых указывается в справке либо протоколе допроса. В этих процессуальных документах излагается мнение потерпевшего (свидетеля) о целесообразности применения в отношении его мер безопасности, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством (ст.ст. 95-98 УПК).

Протокола допроса потерпевшего, свидетелей и других лиц должны отвечать определенным требованиям и содержать необходимые реквизиты, а именно:

1) данные о месте и времени дачи показаний, должность и фамилию дознавателя;

2) в качестве кого допрашивалось лицо (подозреваемый, потерпевший, свидетель);

3) данные о лице, от которого получены показания (фамилия, имя, отчество, время и место рождения, образование, место работы или учебы, семейное положение, домашний адрес, документ, удостоверяющий личность);

4) сведения о наличии и характере отношений подозреваемого, потерпевшего или иного опрашиваемого лица;

5) информация о характере и обстоятельствах совершенного преступления.

Вся информация в показаниях излагается от первого лица и, по возможности, дословно. Показания могут быть написаны как дознавателем, так и собственноручно допрашиваемым. Показания должны быть оглашены лицу, их давшему, или прочитаны им самим, о чем следует указать в

конец протокола. Каждая страница протокола подписывается лицом, его давшим, а последняя – и лицом, производившим допрос.

Если после ознакомления с содержанием показаний возникает необходимость внесения уточнения, дополнения или пояснения, то об этом делается отметка в конце протокола.

Если в показаниях свидетелей имеются противоречия или разногласия между показаниями других свидетелей, показаниями подозреваемого или потерпевшего, то могут быть получены повторные показания. Это допустимо тогда, когда необходимо выяснить дополнительные обстоятельства, уточнить те или иные факты. Кроме этого, в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона (ст. 218 УПК), дознаватель для устранения противоречий между показаниями указанных лиц обязан провести очную ставку. Свидетели, потерпевшие предупреждаются об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний. Если указанные лица одновременно являются и заявителями, то их следует предупредить об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

При допросе потерпевших и свидетелей необходимо помнить о языке судопроизводства и о свидетельском иммунитете. Не могут допрашиваться в качестве свидетелей: лица, страдающие психическими заболеваниями, физическими недостатками; малолетние дети; защитники обвиняемого; священнослужители против доверившихся на исповеди; представитель профессионального союза; лица, обладающие иммунитетом неприкосновенности; лица, обладающие сведениями, составляющими государственную тайну.

Допрос подозреваемого производится с соблюдением процессуального порядка, регламентированного ст. ст. 208-213, 216 УПК.

Так же для выяснения обстоятельств уголовного проступка и составления протокола лицо, осуществляющее досудебное расследование, при необходимости производит осмотр, выемку, другие процессуальные и следственные действия, предусмотренные УПК.

Справка о наличии или отсутствии судимости у подозреваемого потребуется сразу же, как только началось расследование.

Закон не называет способы получения такой информации. Ее можно получить по почте, телеграфу, телетайпу, телефаксу, электронной почте, телефону и т. п. Либо самому дознавателю непосредственно в Комитете по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК.

При получении сведений о судимости правонарушителя по телефону необходимо соблюдать следующие правила. На оборотной стороне бланка «Требование о наличии-отсутствии судимостей по материалам дознания», где указываются имеющиеся сведения о правонарушителе, фиксируются: переданная информация о судимостях с четким указанием преступления (статья, часть УК); решение и виды ответственности за это преступление; дата и конкретное наименование органа, принявшего данное решение; дата и основание освобождения; должность и фамилия сотрудника Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК, передавшего сведения о судимостях; дата получения такой информации; должность, фамилия и подпись дознавателя, удостоверившего такие сведения, если они получены по телефону, факсу и пр.

Справка, оформленная таким образом, приобретает статус документа (ст. 120 УПК).

Следующим процессуальным документом, который обязательно необходим при ведении протокольной формы, является *характеристика* на правонарушителя с его места работы или учебы. Если правонарушитель не работает и не учится, характеристика должна быть истребована с места его жительства. Когда уголовный проступок совершен по месту жительства правонарушителя, чтобы иметь полное представление о его личности, запрашиваются характеристики и с места работы, и с места жительства.

В характеристике излагаются все сведения, перечень которых назван в специальном бланке запроса о направлении характеристики в орган дознания.

В современных условиях, ввиду объективного распространения безработицы, сведения, характеризующие лицо, подозреваемое в совершении уголовного проступка, можно получить также в органах внутренних дел, социальных службах.

Также по делам протокольной формы необходимо истребование следующих документов:

1) копии приговоров, подтверждающих предыдущие судимости, которые испрашиваются из архива суда, вынесенного приговор - только тогда, когда прошлая судимость или совершение предыдущего преступления влияют на квалификацию вновь совершенного преступления, на определение вида и меры наказания;

2) заключений медицинской комиссии об освидетельствовании больных, страдающих хроническим алкоголизмом, наркоманией, для решения вопроса о направлении их на принудительное лечение при наличии сведений о том, что лицо злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами, и это лечение ему не противопоказано;

3) справок о состоянии здоровья (трудоспособности), о сумме заработной платы, о наличии на иждивении несовершеннолетних детей;

4) справок с расчетами вреда, причиненного преступлением, подлежащего взысканию;

5) расписок пострадавшего о возмещении причиненного ему вреда;

6) материалов, справок, актов ведомственного контроля, служебных проверок, медицинского освидетельствования и других необходимых материалов.

Обязательным действием при осуществлении расследования по делам протокольной формы является применение мер уголовно-процессуального принуждения. В случае отсутствия оснований для применения мер пресечения у подозреваемого отбирается обязательство о явке по вызовам органа дознания и суда и сообщения им о перемене места жительства. Обязательство о явке нельзя оформлять на бланке подписки о невыезде. И обязательство о явке, и

подписка о невыезде и надлежащем поведении являются мерами процессуального принуждения, но последняя, кроме того, относится к мерам пресечения. При производстве дознания, оканчиваемого протоколом обвинения, к лицу, подозреваемому в совершении преступления, может быть применено уголовно-процессуальное задержание, а также иные меры процессуального принуждения — привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество.

Уголовно-процессуальный закон предусматривает утверждение начальником органа дознания решений дознавателя по уголовному делу по нижеследующим документам (ч.5 ст. 62 УПК): постановления о принять дела к своему производству, постановления о возбуждении ходатайства о наложении ареста на имущество, постановления об объявлении международного розыска, постановления о направлении подозреваемого, обвиняемого, не содержащихся под стражей, в медицинскую организацию для производства стационарной судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы, постановления о производстве обыска; постановления об отстранении подозреваемого, обвиняемого от должности; постановления о запрете на приближение; постановления об этапировании подозреваемого, обвиняемого; постановления об объявлении розыска подозреваемого, обвиняемого; согласовывает протокол об уголовном проступке; протокол о задержании лиц, подозреваемых в совершении уголовных правонарушений; протокол об уголовном проступке для направления уголовного дела прокурору; представление об устранении обстоятельств, способствовавших совершению уголовных правонарушений.

После утверждения начальником дознания все указанные документы, представляющие процессуальные действия дознавателя, в обязательном порядке приобщаются к уголовному делу.

По завершении расследования дознавателем при наличии оснований для предъявления подозреваемому лицу обвинения составляется протокол. Этим процессуальным документом подводятся итоги исследования обстоятельств совершения уголовного проступка личности подозреваемого. Иначе

говоря, излагается предмет доказывания по уголовному делу (ст.ст. 113, 526 УПК). Протокол, составленный в порядке ст.527 УПК, служит правовым основанием для передачи дела прокурору и последующего его рассмотрения судом по существу.

По форме протокол состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части указываются: решения начальника органа дознания по утверждению протокола и прокурора по санкционированию протокола; наименование документа (Протокол); затем место, дата, должность, звание и фамилия лица, составившего протокол; основание (ст. 527 УПК), в соответствии с которым составлен протокол; номер уголовного дела; повод, послуживший к началу производства по уголовному делу.

В описательно-мотивировочной части излагаются установленные обстоятельства совершенного преступления: сведения о личности подозреваемого, данные о месте, времени, способе совершения уголовного проступка, мотивах, последствиях и других существенных обстоятельствах, фактические данные, подтверждающие наличие уголовного проступка и виновность правонарушителя, данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему ущерба. При ссылке на доказательства обязательно указываются соответствующие листы дела.

В резолютивной части указываются: квалификация уголовного правонарушения по статье Уголовного кодекса, источники доказательств, которыми подтверждается уголовный проступок, подробные данные о личности подозреваемого, даты его задержания, при его применении со ссылками на листы дела.

Протокол подписывается дознавателем, производящим расследование. После чего протокол представляется со всеми материалами уголовного дела начальнику органа дознания для принятия решения по делу и его визирования. Начальник органа дознания, изучает протокол и приложенные к нему материалы, после чего все материалы предъявляются подозреваемому и его адвокату для ознакомления, о чем делается

соответствующая отметка в протоколе, удостоверяемая подписью подозреваемого и защитника (при его участии). После ознакомления подозреваемого с протоколом и материалами дела начальник органа дознания немедленно направляет уголовное дело в суд, копия протокола направляется прокурору. В случае несогласия начальник органа дознания отказывает в утверждении протокола и возвращает уголовное дело для производства дознания.

К протоколу прилагается список изъятых и приобретенных к делу вещественных доказательств, с указанием их индивидуальных особенностей и места нахождения, а также список лиц, подлежащих вызову в суд, с указанием их места жительства.

Копия протокола органом дознания вручается подозреваемому.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и сущность стадии досудебного производства.
2. Задачи и значение стадии досудебного производства.
3. Формы досудебного расследования.
4. Предварительное следствие и его виды.
5. Дознание и его виды.
6. Протокольная форма.
7. Расследование уголовных дел группой следователей.
8. Деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите перечень органов предварительного следствия, раскройте их компетенцию.
2. Перечислите виды органов дознания.
3. Определите содержание деятельности органов дознания по делам, по которым предварительное следствие обязательно, и по делам, по которым предварительное следствие не обязательно.
4. Чем отличается ускоренное дознание от предварительного следствия?
5. Каково соотношение понятий дознание и оперативно-розыскная деятельность?

6. Какие процессуальные акты выносятся в ходе досудебного расследования?

7. Является ли перечень неотложных следственных действий исчерпывающим?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толоубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсембаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.

10. Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование в органах дознания. – Астана, 2002.

11. Рыжаков А.П. Предварительное расследование. – М.: Дело и сервис, 2013.

12. Когамов М.Ч. Предварительное расследование уголовных дел РК: состояние, организация и перспективы. – Алматы, 1998.

13. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: процессуальные функции. – М., 1991.
14. Леви А.А., Игнатъева М.В., Капица Е.И. Особенности предварительного расследования преступлений, осуществляемого с участием адвоката. – М., 2003.
15. Григорьев В.Н. Предварительное расследование (понятие, задачи и формы). – М., 2006.
16. Вольнская В.О. Ускоренное производство в уголовном процессе. – М., 1994.
17. Сергеев А.Б. Дознание в ОВД - Челябинск: Челяб. ЮИ МВД, 2009.
18. Чащин А.Н. Досудебное производство в уголовном процессе. – М.: Дело и Сервис, 2012.
19. Ефимичев П.С., Ефимичев С.П. Расследование преступлений. Теория, практика, обеспечение прав личности. – М.: Юстициформ, 2008.
20. Кульков В.В., Ракчеева П.В. Уголовный процесс. Методика предварительного следствия и дознания: Учебное пособие. – М.: Юрайт, 2015.

§ 2. Понятие и виды общих условий досудебного производства

Общие условия досудебного производства предусмотрены главой 24 УПК. Т.Е. Сарсенбаев и А.Л. Хан, отмечают, что: «Общими они являются потому, что содержат требования, регламентирующие единый и обязательный для всех органов уголовного преследования порядок, обеспечивающий гарантии объективного производства и соблюдения законных интересов граждан»⁷.

В соответствии с уголовно-процессуальным законом общие условия определяют требования, необходимые для обязательного руководства органами уголовного преследования при расследовании уголовных дел на стадии досудебного производства, они нижеследующие:

1) обязательность предварительного следствия, то есть обязательность производства предварительного следствия по всем уголовным делам за исключением дел, по которым уголовное преследование осуществляется в частном порядке, а также дел ускоренного расследования; кроме того, предварительное следствие должно осуществляться только следователями Комитета национальной безопасности, органов внутренних дел, следователями службы экономических расследований и следователям антикоррупционной службы, в исключительных случаях прокурором (ст.187УПК);

2) соблюдение установленной в УПК подследственности (ст. 187 УПК);

3) место производства предварительного следствия – которое по общим правилам производится в том районе, где совершено преступление (ст. 188 УПК); в целях наибольшей эффективности, быстроты и полноты расследования оно может производиться по месту обнаружения; местом совершения длящихся преступлений считается район где начато преступление;

4) началом досудебного расследования является регистрация заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований либо первое неотложное следственное действие (179 УПК);

⁷ Сарсенбаев Т.Е., Хан А.Л. Указ. работа. - С. 39.

5) окончание предварительного следствия составлением обвинительного акта либо постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера либо постановлением о прекращении производства по делу;

6) неукоснительное соблюдение сроков досудебного расследования, предусмотренных ст.192 УПК;

7) полномочия прокурора по надзору за законностью в процессе досудебного расследования (ст. 193 УПК);

8) процессуальный порядок производства досудебного расследования группой следователей (§т.194 УПК);

9) процессуальная деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно (ст. 196 УПК);

10) общие правила, предусмотренные для производства следственных действий и порядка их процессуального оформления и фиксации (ст.ст.197-199 УПК);

11) применение мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления, и других нарушений закона (ст.200 УПК);

12) порядок обеспечения тайны досудебного расследования (ст. 201 УПК).

Некоторыми авторами предлагается другой перечень общих условий досудебного расследования⁸. С нашей точки зрения, разные подходы процессуалистов к системе общих условий обусловлены становлением отечественного уголовно-процессуального права, связанного с построением правового государства.

Значение общих условий предварительного следствия подробно и исчерпывающе были раскрыты профессором Б.Х. Толеубековой, которые, по ее мнению, заключается в следующем:

- они содержат процессуальные правила, которые действуют на протяжении всего периода досудебной деятельности,

⁸ См.: Уголовный процесс: Учебник для вузов. / Под ред.К.Ф.Гуценко. – М., 1998. – С.201; Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.,1999. – С.287; Сарсенбаев Т.Е., Хан А.Л. Уголовный процесс: Досудебное производство: Учебное пособие. – Астана,2000. С. 39; Толеубекова Б.Х., Капсалимов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право РК. Часть особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы, 2000. – С.64-65

распространяются на все действия, проводимые на стадии предварительного расследования;

- нарушение установленных правил может повлечь различные правовые последствия, способные оказать негативное влияние на решающий ход уголовного судопроизводства по делу;

- являются своего рода гарантиями, обеспечивающими соблюдение принципов уголовного судопроизводства;

- определяют процессуальные границы стадии предварительного расследования;

- соблюдение правил, предусмотренных в качестве общих условий, является основой для правильного разрешения дела в суде⁹.

Таким образом, значение общих условий досудебного производства заключается в том, что они не допускают ни малейшего отступления от содержащихся в них требований и предусматривает обязательность их неукоснительного исполнения.

Общие условия соотносятся с понятием принципы уголовного процесса, однако, понятием принцип охватываются все институты уголовно-процессуального права, а общие условия касаются только отдельных его институтов и предназначены для более узкого понимания, то есть общие условия образуют определенную систему общеобязательных правовых правил. Так в законе существуют ряд общих условий, таких как – общие условия осуществления уголовного преследования, общие условия досудебного производства и общие условия главного судебного разбирательства. Указанные общие условия регламентируют деятельность органов, осуществляющих уголовный процесс, только в определенных законом случаях.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и сущность общих условий производства досудебного расследования.

2. Перечень общих условий производства досудебного расследования.

3. Начало и место предварительного расследования.

4. Сроки досудебного расследования.

⁹ Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Указ. работа. – С.65-66

5. Общие правила, предусмотренные для производства следственных действий и порядка их процессуального оформления и фиксации.

6. Применение мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления, и других нарушений закона.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каково соотношение общих условий досудебного расследования и принципов уголовного процесса?

2. Назовите формы взаимодействия следователя с органами дознания?

3. Назовите требования обязательности досудебного расследования?

4. В чем заключается недопустимость разглашения данных досудебного расследования?

5. Каковы сроки предварительного следствия и дознания?

6. Что понимается под местом производства предварительного следствия?

7. Назовите начало и окончание предварительного следствия?

8. Какие имеет полномочия прокурор в ходе досудебного расследования?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамп. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Шимановский В.В. Общие условия производства предварительного следствия. - Л., 1983.

10. Павлов Н.Е. Общие условия предварительного расследования. - М., 1982.

11. Шейфер С.А. Предварительное следствие. Общие условия и основные этапы производства. - Куйбышев, 1986.

12. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: процессуальные функции. - М., 1991.

13. Соловьев А.Б. Общие условия предварительного расследования. - М.: Юрлитинформ, 2005.

14. Михайлов В.А. Общие условия предварительного расследования: Монография. - М.: Изд-во Российская тамож. акад., 2012.

§ 3. Понятие подследственности и ее признаки

Подследственность — это совокупность установленных уголовно-процессуальным кодексом признаков, по которым расследование данного преступления относится к компетенции того или иного органа уголовного преследования (п. 46 ст. 7 УПК).

Различаются следующие признаки подследственности:

- 1) предметный (родовой),
- 2) территориальный (местный),
- 3) по связи дел,
- 4) персональный (личный),
- 5) альтернативный и
- 6) смешанный (предметно-персональный).

Предметный (родовой) признак подследственности определяется от характера и степени общественной опасности совершенного преступления, что выражается в его квалификации (ст. ст. 187,191 УПК). На этом основании разграничивается подследственность между органами предварительного следствия и дознания различных ведомств. Однако, в рамках своих полномочий, предусмотренных ст.193 УПК прокурор, независимо от установленной в законе подследственности, вправе передавать дело от одного органа предварительного следствия другому.

Территориальный (местный) признак подследственности предусмотрен ст. 187 УПК. В этом случае разграничение подследственности определяется по месту производства предварительного следствия, в соответствии с административно-территориальной юрисдикцией того или иного правоохранительного органа, на которой совершено преступление (район, область).

Вместе с тем данная форма предусматривает некоторые отступления, которые направлены на оптимизацию досудебной деятельности. Так, в целях быстроты и полноты предварительного следствия оно может производиться по месту обнаружения преступления, а также по месту нахождения подозреваемого, обвиняемого или большинства свидетелей.

Подследственность по связи дел определяется критерием того, к чьей подследственности относится первое преступление, в связи с которым было начато расследование уголовного дела.

Персональный признак подследственности связан с особыми качествами субъекта совершившего преступление: несовершеннолетний, лицо, страдающее психическими или физическими недостатками, должностное лицо, военнослужащий и т.д.

Так, к ведению следователей Комитета национальной безопасности относятся дела о всех преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 192 УПК, независимо от родового или предметного признака.

В соответствии со ст. 547 УПК уголовное дело в отношении депутата Парламента республики, ст. 549 УПК в отношении Председателя или члена Конституционного Совета Республики Казахстан, ст. 550 УПК в отношении судьи может быть начато только руководителем государственного органа Республики Казахстан, осуществляющего досудебное расследование и продолжено только в согласии Генерального Прокурора РК, который поручает расследование соответствующему органу уголовного преследования. Согласно требованиям ст. 551 УПК уголовное дело в отношении Генерального Прокурора РК может быть начато только его первым заместителем, который поручает расследование следственному органу. В соответствии со ст. 509 УПК в отношении лиц, нуждающихся в применении принудительных мер медицинского характера, когда болезненные психические расстройства связаны с опасностью для себя или других лиц, либо возможностью причинения иного существенного вреда расследование по делам этой категории обязательно.

По всем вышеуказанным делам досудебная деятельность осуществляется в форме предварительного следствия независимо от того, предусматривает ли закон возможность производства по ним дознания.

Альтернативный признак подследственности допускает производство предварительного следствия по делам одной и той же категории следователями различных ведомств, в зависимости от того кто раскрыл преступление и начал расследование по уголовному делу (ч.4-7 ст.187 УПК).

Смешанный (предметно-персональный) признак подследственности. Т.Е. Сарсенбаев и А.Л. Хан предполагают, что этот признак присущ именно казахстанскому уголовно-

процессуальному законодательству. При этом ими указывается, что предметно-персональный признак определяется не только в зависимости от состава совершенного преступления и особенностей субъекта преступления, но и от органа, производящего предварительное следствие. При наличии соответствующих признаков и условий производство дознания автоматически переходит в режим предварительного следствия, проводимого органами дознания¹⁰.

Если по находящемуся в производстве уголовному делу, будет установлена другая подследственность, то следователь, дознаватель обязаны произвести неотложные следственные действия, а затем направить дело прокурору для передачи по подследственности (ст. 186 УПК).

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие подследственности и ее признаки.
2. Виды подследственности и их сущность.
3. Предметный (родовой) признак подследственности.
4. Территориальный (местный) признак подследственности.
5. Подследственность по связи.
6. Персональный признак подследственности.
7. Альтернативный признак подследственности.
8. Смешанный (предметно-персональный) признак подследственности.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В чем заключается сущность определения подследственности?
2. Перечислите виды подследственности?
3. Назовите предметный признак подследственности?
4. Какие дела относятся к территориальной подследственности?
5. В каких случаях расследование производится по связи дел?
6. В чем особенность персонального признака подследственности?

¹⁰ См.: Сарсенбаев Т.Е., Хан А.Л. Указ. работа. - С. 44.

7. Кем производится расследование по альтернативному признаку подследственности?

8. В чем заключается сущность предметно-персональной подследственности?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубскова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбасов С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Зинатуллин З.З. и др., Подследственность уголовных дел. - Казань, 1986.

10. Шейфер С.А. Предварительное следствие. Общие условия и основные этапы производства. – Куйбышев, 1986.

11. Когамов М.Ч. Предварительное расследование уголовных дел РК: состояние, организация и перспективы. – Алматы, 1998.

12. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: процессуальные функции. – М., 1991.

13. Григорьев В.Н., Селютин А.В. Подследственность в уголовном процессе (понятие, основания и порядок поределения, проблемы разграничения): Учебное пособие.- М.: ЮИ МВД РФ, Книжный мир, 2002.

14. Мифтахов Р.Л. Подследственность уголовных дел по законодательству современной России. - Ижевск: детектив-информ, 2006.

15. Ералина Л. А. Подследственность уголовных дел: история и современность: автореф. дис. ...канд.юрид.наук. - Караганда, 2002.

ГЛАВА 19. НАЧАЛО ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Понятие, сущность и значение начала досудебного расследования

Как известно, уголовный процесс представляет собой систему, которая состоит из совокупности самостоятельных стадий. Движение уголовного дела из одной процессуальной стадии в другую может осуществляться только в соответствующей последовательности. Нельзя, например, сначала предать обвиняемого суду, а затем произвести досудебное расследование. Каждая предыдущая стадия процесса создает условия и предпосылки для успешного проведения последующей стадии, то есть для нормального развития процесса по уголовному делу в целом. В связи с указанным, уголовный процесс в любом случае начинается стадией досудебного производства.

Перед этой стадией не ставится задача раскрыть преступление и изобличить виновных в его совершении. Как правило, органы, имеющие право на расследование уголовного дела, в том числе и органы дознания, обязаны ответить на следующие вопросы: есть ли поводы и основания для начала уголовного дела; нет ли обстоятельств, препятствующих этому; какое решение должно быть принято по имеющимся материалам о совершенном общественно опасном деянии.

Своевременность начала досудебного расследования заключается в том, что законное, обоснованное и своевременное начало производства по уголовному делу – одно из необходимых условий как быстрого выявления и пресечения преступлений, так и их полного, всестороннего и объективного расследования. При этом не желательна и другая крайность – непродуманное, необоснованное принятие решения. Так как оно влечет за собой незаконные задержания и аресты, обыски и выемки, привлечение к уголовной ответственности, а порой и осуждение невиновных лиц.

Началом досудебного расследования является регистрация заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований либо первое неотложное следственное действие. О начале досудебного расследования в течение суток уведомляется прокурор.

В случаях, предусмотренных ч.1 ст. 184 УПК, прокурор, следователь, дознаватель, орган дознания до регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении производят неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов уголовного правонарушения. Одновременно они обязаны принять меры к регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований, в том числе с использованием средств связи.

Сущность начала досудебного расследования состоит в том, что в этот период принимается решение о начале принудительной процессуальной деятельности, результаты которой будут служить материалом для судебного разбирательства.

Значение начала досудебного расследования дела состоит в следующем:

1) определяется конкретный момент начала предварительного расследования (а по делам частного обвинения — судебного производства). Это обеспечивает контроль над сроками производства;

2) обеспечиваются права заявителя и подозреваемого;

3) регистрацией заявления (сообщения) создается условие для производства принудительных процессуальных действий.

Процессуальная деятельность начинается с появления повода для начала расследования — сообщения о преступлении — и заканчивается решением о расследовании уголовного правонарушения либо прекращении уголовного дела.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие начала досудебного расследования уголовного дела.

2. Сущность начала досудебного расследования.

3. Значение и цели начала досудебного расследования.

4. Своевременность начала досудебного расследования.

5. Органы и должностные лица, компетентные решать вопрос о начале досудебного расследования уголовного дела.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что включается в содержание досудебного расследования уголовного дела?

2. Каков порядок регистрации заявлений и сообщений о преступлениях в Едином реестре досудебных расследований?

3. В чем заключается сущность и значение начала досудебного расследования?

4. Кто может принимать решения о начале досудебного расследования уголовного дела?

5. Каков порядок и срок рассмотрения заявлений и сообщений об уголовных правонарушениях?

6. С какого момента начинается процессуальная деятельность органов досудебного расследования?

7. Определите конкретный момент начала предварительного расследования?

8. Назовите гарантии обеспечения права заявителя и подозреваемого?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Приказ Генерального Прокурора Республики Казахстан от 19 сентября 2014 года № 89. «Об утверждении Правил приема и регистрации заявления, сообщения или рапорта об уголовных правонарушениях, а также ведения Единого реестра досудебных расследований» // <http://pravstat.prokuror.kz>

3. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

4. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

6. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

7. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

8. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамаи. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

9. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

10. Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование в органах дознания. – Астана, 2002.

11. Еникеев З.Д. Механизм уголовного преследования: Учебное пособие. – Уфа: Изд-е Башкирск. ун-та, 2002.

12. Рыжаков А.П. “Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела”. Учебное пособие. Изд. 5-е, доп. и перераб. - М.: Дело и Сервис, 2011.

§ 2. Поводы и основание к началу досудебного расследования. Процессуальный порядок начала досудебного расследования.

Законом установлено, что для принятия решения о начале досудебного расследования требуется наличие определенных условий, каковыми являются:

- 1) повод к началу уголовного дела;
- 2) основание к началу уголовного дела;
- 3) отсутствие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

Повод для начала досудебного расследования — это сообщение о преступлении, полученное из предусмотренного процессуальным законом источника, прием которого обязывает органы расследования (а по делам частного обвинения — судью) приступить к процессуальной деятельности. Сообщение о преступлении как повод должно иметь соответствующую форму, в том числе быть удостоверено автором.

Законом предусмотрено четыре повода для начала досудебного расследования:

- 1) заявление физического лица либо сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации, об уголовном правонарушении либо безвестном исчезновении лица;
- 2) явка с повинной;
- 3) сообщения в средствах массовой информации;
- 4) рапорт должностного лица органа уголовного преследования о подготавливаемом, совершаемом или совершенном уголовном правонарушении.

Заявления физического лица могут быть письменные и устные. Письменное заявление должно быть подписано лицом, от которого оно исходит. Устные заявления о преступлении заносятся в протокол, который подписывается заявителем и должностным лицом, принявшим заявление. Кроме этого заявителю разъясняется уголовная ответственность за заведомо ложный донос по ст. 419 УК, о чем в протоколе или заявлении делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

При отсутствии достаточных данных, указывающих на признаки уголовного правонарушения, заявления и сообщения,

требующие проведения ревизий и проверок уполномоченных органов для установления признаков уголовного правонарушения, без регистрации в Едином реестре досудебных расследований в течение трех суток направляются для рассмотрения уполномоченным государственным органам.

При наличии в поступившем заявлении, сообщении сведений о признаках административного правонарушения либо дисциплинарного проступка обращение в течение трех суток передается сопроводительным письмом в соответствующий уполномоченный государственный орган или должностному лицу.

Если в поступившем заявлении, сообщении сведений, по которым уголовное преследование осуществляется в частном порядке, материалы направляются в соответствующий суд по подсудности, о чем уведомляется заявитель.

Анонимные заявления могут служить поводом к началу уголовного дела только после их предварительной проверки и достоверного установления сообщенного факта органами или лицами, осуществляющими уголовное преследование. В таком случае уголовное дело начинается на основании п.4 ч.1 ст.180 УПК – как непосредственное обнаружение сведений о преступлении должностными лицами органов уголовного преследования.

Сообщения должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации, должны быть сделаны официально и в письменной форме (отношение либо сообщение, выполненное на бланке организации, подписанное первым руководителем и скрепленное печатью организации), обязательно содержать указания на определенные факты преступного деяния. Одновременно с сообщением в органы дознания представляются материалы, подтверждающие наличие правонарушения (акты служебных проверок, ревизий, документы, объяснения и пр.).

Орган уголовного преследования обязан принять и зарегистрировать заявление, сообщение о любом готовящемся, совершенном либо совершаемом уголовном правонарушении. Заявителю выдается документ о регистрации принятого заявления или сообщения об уголовном правонарушении. Отказ в приеме и регистрации заявления об уголовном правонарушении и других поводов к началу досудебного расследования, предусмотренных ч.

1 ст.180 УПК, не допускается и влечет установленную законом ответственность, а также может быть обжалован прокурору либо в суд в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом.

Явка с повинной – это добровольное личное обращение в органы, осуществляющие уголовное преследование или к суду гражданина с заявлением о совершенном им преступлении.

При явке с повинной достоверно устанавливается личность явившегося и составляется протокол.

Явка с повинной должна способствовать раскрытию преступлений, но ни в коем случае не должна использоваться в спекулятивных целях при расследовании преступлений. Она, как и любой повод, должна подвергаться проверке, так как при этом возможен самоговор либо написание ее под давлением. Заявитель при явке с повинной обязательно должен быть уведомлен и предупрежден об уголовной ответственности за заведомо ложный донос, если в его заявлении указываются соучастники преступления.

Сообщения в средствах массовой информации – это статьи, заметки и письма, опубликованные в печати, а равно информация, полученная по радио и телевидению. Указанная информация является поводом к началу уголовного дела независимо от отношения к этому автора публикации, вида издания (центральная, районная, частная, независимая и др.) и формы публикации (рассказ, фельетон, письмо, статья и др.). Главное необходимо, чтобы в публикации содержались сведения о фактах с наличием признаков преступного деяния.

По смыслу уголовно-процессуального закона не являются источниками сведения, полученные из книг, листовок и любых других печатных изданий, не являющейся газетой или журналом. Они могут служить поводами к началу уголовного дела по п.4 ч.1 ст.180 УПК после их проверки в соответствии с законом органами, осуществляющими уголовное преследование.

Репорт должностного лица органа уголовного преследования о подготавливаемом, совершаемом или совершенном уголовном правонарушении. Эти органы и лица без чего-либо сообщения или заявления в процессе выполняемой ими служебной деятельности обнаруживают готовящееся или совершенное преступление и по

своей инициативе начинают расследование уголовного дела. Кроме случаев если эти лица были пострадавшими или очевидцами преступления.

В соответствии с ч.1 ст. 180 УПК при наличии повода к осуществлению досудебного расследования дознаватель, орган дознания, начальник следственного отдела, следователь, прокурор в пределах своей компетенции и порядке, установленном УПК, своим постановлением принимают уголовное дело в производство.

Однако, с нашей точки зрения, приведенных поводов к началу уголовного дела недостаточно, так как необходимо, чтобы было основание к началу уголовного дела.

Основанием к началу уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по делу. Таким образом, для начала уголовного дела законом предусмотрено обязательное установление органами уголовного преследования наличия в событии преступления объективной стороны совершенного деяния.

В случаях, если заявления или сообщения об уголовном правонарушении не относятся к подследственности данного правоохранительного органа, то оно должно быть зарегистрировано в Едином реестре досудебных расследований и передано по подследственности, когда:

1) уголовное правонарушение совершено за пределами данного района, города или области и для производства досудебного расследования необходимо проведение следственных действий по месту совершения уголовного правонарушения;

2) производство расследования по уголовному делу относится к исключительной подследственности другого органа уголовного преследования.

Заявления, сообщения с имеющимися материалами направляются по подследственности руководителем органа уголовного преследования через прокурора.

В случаях поступления заявлений, сообщений об уголовных правонарушениях, по которым требуется проведение неотложных следственных действий, собранные материалы передаются прокурору для передачи по подследственности в течение пяти суток с момента регистрации заявления, сообщения. Заявления,

сообщения передаются по подследственности вместе с предметами и документами, обнаруженными при осмотре места происшествия, местности или помещения либо предоставленными организациями, должностными лицами или гражданами.

Направление материалов по подследственности или подведомственности не является решением, завершающим стадию досудебного производства, так как в данном случае итоговое решение будет выносить тот орган, которому адресуется материал.

Процессуальный порядок начала досудебного расследования.

При наличии повода и достаточного основания к началу уголовного дела дознаватель, орган дознания, начальник следственного отдела, следователь, прокурор выносят постановление оприятия уголовного дела в производство.

Данный процессуальный документ должен состоять из 3-х частей, вводной, описательной и резолютивной.

Во вводной части указывается место и время его составления, должность, звание и фамилия лица, составившего постановление, по какому поводу проводилась проверка.

В описательной части излагаются данные, послужившие основанием для начала дела, статья уголовного закона, по признакам которой начато уголовное дело и статьи уголовно-процессуального закона, на основании которых составлено данное постановление.

Резолютивная часть содержит существо принимаемого решения, то есть решение о начале уголовного дела с указанием квалификации преступления; органа, которому направляется дело для производства расследования (если дело принимается к производству лицом, вынесшим данное постановление, то отражается это в резолютивной части); кому сообщается о принятом решении (прокурору, согласно ч.2 ст. 179 УПК направляется копия постановления в течении 24 часов).

Постановление подписывается лицом, составившим его, а по делам дознания подлежит обязательному утверждению начальником органа дознания. О принятом решении сообщается заявителю и лицу, в отношении которого начато уголовное дело, с разъяснением ему прав и обязанностей в связи с началом уголовного преследования.

Согласно приказу №89 Генерального прокурора РК от 19 сентября 2014 г. «Об утверждении Правил приема и регистрации заявлений и сообщений об уголовных правонарушениях, а также ведения Единого реестра досудебных расследований», (далее ЕРДР) для начала расследования по уголовному делу обязательно требуется ее регистрация ЕРДР. Ведение ЕРДР заключается в заполнении должностным лицом, принявшим решение, соответствующих реквизитов электронных информационных учетных документов – форм на каждое действие и решение по уголовному производству, подписываемых электронной цифровой подписью, после сохранения, которой уголовному производству автоматически присваивается регистрационный номер.

Уголовные дела начинаются расследованием как в отношении конкретных лиц, так и по фактам преступлений, так как они могут совершаться в условиях очевидности или неочевидности, либо когда известно лицо, совершившее преступление или неизвестно.

Наряду с общим порядком начала уголовных дел в законодательстве определены особенности начала уголовных дел в отношении отдельных категорий лиц, например, депутатов Парламента (ст. 496 УПК), Председателя или члена Конституционного Совета (ст. 497 УПК), судьи (ст. 498 УПК), Генерального Прокурора (ст. 499 УПК) и лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом от уголовного преследования (ст. 501 УПК).

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Поводы и основания к началу досудебного расследования.
2. Порядок приема, регистрации и рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях.
3. Предварительная проверка заявлений и сообщений о преступлениях.
4. Порядок начала досудебного расследования дела.
5. Основания и порядок отказа в досудебном расследовании.
6. Ведомственный контроль и надзор прокурора за исполнением законов досудебного расследования уголовного дела.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что понимается под основанием к началу досудебного расследования уголовного дела?

2. Перечислите поводы к началу досудебного расследования?
3. Каков процессуальный порядок передачи материалов проверки или начатого уголовного дела по подследственности?
4. Подлежат ли рассмотрению анонимные сообщения о преступлениях?
5. Каков процессуальный порядок составления протокола устного заявления?
6. Какие необходимо соблюдать требования при составлении протокола лжи с повинной?
7. Какие требования предъявляются к процессуальному оформлению сообщения должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации?
8. Что понимается под сообщениями в средствах массовой информации?
9. Какими способами выявляются сведений о преступлениях должностными лицами и органами, правомочными осуществлять уголовное преследование?
10. Являются ли основанием к началу досудебного расследования данные, полученные из непроцессуальных источников, в т.ч. оперативно-розыскного характера?
11. Перечислите способы предварительной проверки заявлений и сообщений о преступлениях.
12. Является ли процессуальной деятельностью проверка заявлений и сообщений о преступлениях до начала досудебного расследования?
13. Вправе ли оперуполномоченный УР, участковый инспектор полиции начать досудебное расследование?
14. Какие неотложные следственные действия обязаны производить органы дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно?
15. Каковы особенности возбуждения дел частного и частного-публичного обвинения?
16. Какие обстоятельства исключают досудебное расследование уголовного дела?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Приказ Генерального Прокурора Республики Казахстан от 19 сентября 2014 года № 89. «Об утверждении Правил приема и регистрации заявления, сообщения или рапорта об уголовных правонарушениях, а также ведения Единого реестра досудебных расследований» // <http://pravstat.prokuror.kz>
3. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
4. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.
6. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
7. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.
8. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамаи. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
9. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
10. Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование в органах дознания. – Астана, 2002.
11. Еникеев З.Д. Механизм уголовного преследования: Учебное пособие. – Уфа: Изд-е Башкирск. ун-та, 2002.
12. Чашин А.Н. Досудебное производство в уголовном процессе. – М.: Дело и Сервис, 2012.
13. Рыжаков А.П. “Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела”. Учебное пособие. Изд. 5-е, доп. и перераб. - М.: Дело и Сервис, 2011.

ГЛАВА 20. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

§ 1. Понятие, система и общие правила производства следственных действий.

Приступив к досудебному расследованию уголовного дела орган, осуществляющий уголовное преследование, в соответствии с требованиями ст.24 УПК обязан принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств совершенного преступления. Среди всех мер по сборанию доказательств первостепенное значение имеют следственные действия.

Следственные действия – это система предусмотренных законом процессуальных действий органа уголовного преследования, являющихся первостепенными средствами и методами установления объективной истины по делу, каждое из которых обособляется своей самостоятельной целью и процессуальным порядком производства.

Следственные действия характеризуются следующими общими признаками:

1. Целью следственных действий всегда является сбор, фиксация и проверка доказательств, а не иной информации;
2. Орган расследования не обязан производить все указанные в законе следственные действия;
3. Обязательным условием является то, что следователь либо дознаватель обязан во всех случаях выполнить следственное действие лично сам;
4. Производство следственных действий обеспечивается государственным принуждением;
5. При производстве любого следственного действия происходит определенное вторжение в сферу охраняемых Конституцией прав и интересов граждан, поэтому оно может быть произведено лишь при наличии на то достаточных законных оснований и определенной цели. При этом должны соблюдаться права всех участников следственного действия;
6. Производство следственных действий должно базироваться на надлежащих нравственных принципах и нормах. Запрещается разглашать сведения, составляющие тайну частной жизни,

допускать унижение чести и достоинства личности, создание условий, опасных для здоровья и жизни;

7. Каждый участник следственного действия имеет право ознакомиться со сведениями, затрагивающими его права и интересы, получить копию протокола;

8. При нарушении закрепленного в уголовно-процессуальном законе процессуального порядка производства следственного действия, полученные данные теряют юридическую силу и не могут быть использованы при доказывании какого-либо обстоятельства по делу.

Система следственных действий включает в себя:

1. Допрос;
2. Очную ставку;
3. Осмотр;
4. Освидетельствование;
5. Эксгумацию;
6. Оpozнание;
7. Обыск;
8. Выемку;
9. Проверку и уточнение показаний на месте;
10. Следственный эксперимент;
11. Предоставление предметов и документов;
12. Получение образцов;
13. Судебную экспертизу.

Прикладное значение имеет деление следственных действий на неотложные и последующие.

К неотложным следственным действиям относятся: осмотр, обыск, выемка, освидетельствование, задержание и допрос (ч.1 ст.196 УПК). Они могут быть произведены органом дознания по делам, по которым осуществляется предварительное следствие.

Законодательство предусматривает ряд общих правил производства следственных действий:

1) следователь или дознаватель перед производством следственных действий удостоверяется в личности, разъясняет права и обязанности, участвующим в нем лицам, а также порядок его производства;

2) производство следственного действия в ночное время (с 22 до 6 часов местного времени) не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства;

3) следователь вправе привлечь к участию в следственных действиях работников органа дознания либо поручить им производство этих действий в соответствии с ч.3 ст. 196 УПК;

4) при производстве следственных действий необходимо применять технические средства обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств;

5) при проведении следственных действий, предусмотренных ч.ч. 13, 14 ст. 220, ст. 252, ч.4 ст. 254, ст. 255 УПК, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ч. 3 ст. 255 УПК привлечение понятых обязательно. В остальных случаях при проведении следственных действий в обязательном порядке применяются научно-технические средства фиксации хода и результатов. В случае отсутствия научно-технических средств или невозможности их применения при проведении следственных действий привлекаются понятые.

6) при производстве следственных действий категорически запрещается применение угроз, насилия и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц.

Наряду с вышеуказанным, производство следственных действий осуществляется при следующих условиях:

1) наличие уголовного дела;

2) наличие достаточного основания для производства конкретного следственного действия;

3) результаты и ход производства следственного действия обязательно оформляются протоколом.

Порядок получения разрешения на производство следственного действия у следственной судьи

Следственные действия, которые перечислены в ч.1 ст.55 УПК, по общему правилу производятся по рассмотрению судьи. Порядок принятия данного решения следующий:

1) прокурор либо следователь (дознатель) с согласия прокурора путем вынесения мотивированного постановления и обращения с ним к следственной судье возбуждает перед ним ходатайство о производстве следственного действия;

2) в течение 24 часов с момента поступления, с участием прокурора или следователя (или без такового) ходатайство рассматривается следственным судьей суда первой инстанции по месту производства предварительного следствия;

3) следственным судьей санкционируется постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа.

Протокол о производстве следственного действия составляется в ходе следственного действия или непосредственно после его окончания следователем (дознавателем).

Протокол может быть написан от руки, изготовлен машинописным либо компьютерным способом.

В протоколе должно указываться: место и дата производства следственного действия; время его начала и окончания; должность и фамилия лица, составившего протокол; фамилия, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в следственном действии, при необходимости и его адрес; содержание следственного действия и обнаруженные при его производстве существенные для дела обстоятельства.

Если при производстве следственного действия применялись фотографирование, киносъемка, звуко- и видеозапись либо были изготовлены слепки и оттиски следов, составлялись схемы, то в протоколе должны быть также указаны технические средства, применявшиеся при производстве соответствующего следственного действия, условия и порядок их использования, объекты, к которым эти средства были применены и полученные результаты. В протоколе должно быть, кроме того, отмечено, что перед применением технических средств об этом были уведомлены лица, участвующие в производстве следственного действия.

Если в ходе производства следственного действия по результатам исследования специалиста им был составлен официальный документ, он прилагается к протоколу, о чем в протоколе делается соответствующая запись.

В протоколе излагаются процессуальные действия в том порядке, в каком они имели место, выявленные при их производстве существенные для дела обстоятельства, а также заявления лиц, участвовавших в производстве следственного действия.

Следователь, дознаватель, в случае применения ст. 97 УПК, не приводит в протоколе следственного действия данные о личности потерпевшего, его представителя, а также свидетелей, понятых, а применяет псевдоним лица и подписи, которые будут избраны защищаемым лицом в протоколах следственных действий с его участием.

Протокол прочитывается всем лицам, участвующим в производстве следственного действия, при этом им должно быть разъяснено право делать замечания, дополнения и поправки, подлежащие занесению в протокол.

Правильность содержания протокола удостоверяется подписями допрошенного лица, переводчика, специалиста, понятого и других лиц, если они участвовали в производстве следственного действия, а также следователя (дознавателя). Перед подписью указанных лиц в протоколе отмечается, кем он был зачитан. В случае отказа от подписания или невозможности подписания протокола следственного действия, удостоверение данного факта производится в соответствии с ч.ч. 7 и 10 ст. 123 УПК.

К протоколу прилагается фотографические негативы и снимки, CD-диски, диапозитивы, фонограммы допроса, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также справки специалиста по результатам осуществленного им исследования, о чем в протоколе делается соответствующая запись.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие, виды следственных действий.
2. Общие правила производства следственных действий.
3. Основания и условия производства следственных действий.
4. Порядок производства следственных действий.
5. Меры, обеспечивающие производство следственных действий.
6. Протокол следственного действия.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Дайте понятие следственных действий?
2. Назовите юридические и процессуальные основания для производства следственных действий.
3. Перечислите систему следственных действий?
4. В чем существенное отличие процессуальных и негласных следственных действий?
5. Назовите общие признаки следственных действий.
6. Назовите общие правила производства следственных действий?
7. Назовите требования к процессуальному порядку производства следственных действий?
8. Какие следственные действия носят процессуально-принудительный характер?
9. Какие следственные действия производятся с санкции следственного судьи?
10. Назовите процессуальный порядок получения санкции следственного судьи для производства следственного действия?
11. В чем заключается прокурорский надзор и ведомственный контроль за производством следственных действий?
12. Могут ли понятые оказывать помощь следователю при производстве следственных действий?
13. При каких условиях производство следственного действия запрещается?
14. Назовите права и обязанности специалиста при участии в производстве следственного действия.
15. Какие следственные действия производятся с участием понятых?
16. Может ли орган дознания производить следственные действия самостоятельно?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. - Астана, 2001.

10. Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование в органах дознания. - Астана, 2002.

11. Брушковский К.Б. Участие специалиста-криминалиста в следственных действиях. - Алматы : ЮРИСТ, 2008.

12. Шейфер С.А. Собирание доказательств в советском уголовном процессе. - Саратов, 1986.

13. Семенцов В.А. Следственные действия в досудебном производстве. - Екатеринбург: УрГЮА, 2006.

14. Чашин А.Н. Следственные действия. - М.: Дело и сервис, 2011.

15. Еникеев М.И., Эминов В. Е., Образцов В.А. Следственные действия: психология, тактика, технология. - М.: Проспект, 2011.

16. Савельева М.В., Смушкин А.Б. Следственные действия. - М.: Юрайт, 2012.

§ 2. Допрос и очная ставка.

Допрос - это следственное и судебное действие, осуществляемое в целях получения и фиксации органом расследования или судом в установленной уголовно-процессуальным законом форме показаний от допрашиваемого об известных ему фактах, входящих в предмет доказывания по уголовному делу.

Процессуальный порядок допроса производится по правилам, установленным гл. 26 в ст.ст. 208-217 УПК.

Из смысла уголовно-процессуального закона допрос состоит из трех этапов:

- 1) вызов на допрос с определением места и времени производства данного следственного действия;
- 2) производство допроса;
- 3) отражение результатов допроса в протоколе¹¹.

Свидетельствующие лица, а также находящиеся на свободе подозреваемый и обвиняемый, как правило, вызываются на допрос повесткой, которая оформляется в соответствии с требованиями ст. 208 УПК. В отдельных случаях свидетель может быть вызван телефонограммой, телеграммой, электронной почтой, по факсу или с использованием иных средств связи, в которой указываются те же сведения, что и в повестке. В повестке также целесообразно указать право на приглашение адвоката, что лицу, приглашенному на допрос (кроме подозреваемого и обвиняемого) подлежат возмещению расходы, понесенные им в связи с вызовом на допрос, предусмотренные ст. 176 УПК, а также последствия неявки без уважительных причин.

Лицо, вызванное на допрос, обязано иметь при себе документ, удостоверяющий его личность.

Не допускается вызов на допрос нескольких лиц на одно и то же время, так как при этом невозможно выполнить требования, предусмотренные в ч.2 ст. 210 УПК.

С момента выписки повестки или направления телефонограммы, электронной почты, факса либо телеграммы,

¹¹ На основании ст. 212 УПК производство допроса, по решению следователя может быть зафиксировано с помощью применения звуко- и видеозаписи, результаты которого должны быть приобщены к протоколу допроса.

гражданин приобретает правовой статус свидетеля и становится свидетелем в процессуальном смысле слова. Именно в связи с этим на него налагаются вполне конкретные обязанности и права. Повестка служит документом, на основе которого по месту работы освобождается свидетель с сохранением за ним заработной платы.

Лица, к которым в порядке меры пресечения применен арест, вызываются через администрацию места содержания под стражей.

Военнослужащие срочной службы для допроса вызываются через командование части.

Повестка или телеграмма вручаются под расписку лицу, подлежащему вызову для явки на допрос, а при его отсутствии кому-либо из взрослых членов его семьи (соседей) или представителю кооператива собственников.

Неявка без уважительных причин¹² указанных лиц может повлечь принудительный привод (ст. 157 УПК) и наложение денежного взыскания (ст. 159 УПК).

Особый порядок установлен для вызова лиц, не достигших восемнадцати лет которые, как правило, вызываются через родителей или иных законных представителей (ч. 3 ст. 208 УПК). В необходимых случаях лица, не достигшие совершеннолетия могут быть вызваны на допрос через администрацию школы (колледжа, гимназии), где он учится или предприятия, если он работает. Одновременно с вызовом несовершеннолетнего на допрос, решается вопрос о приглашении его представителей: педагога, родителя или иного законного представителя, а для подозреваемого либо обвиняемого, и защитника.

В законе ничего не сказано о возрасте свидетеля, за исключением того, что им может быть "любое лицо". Поэтому им может быть как малолетний, так и лицо преклонного возраста.

Вызов к следователю людей преклонного возраста, малолетних или больных¹³ не рекомендуется. При данных обстоятельствах

¹² Согласно ч.2 ст. 157 УПК Уважительными причинами неявки лица, надлежаше извещенного о вызове, признаются: болезнь, лишаящая возможности лицо явиться, смерть близких родственников, стихийные бедствия, иные причины, лишаящие лицо возможности явиться в назначенный срок.

¹³ В соответствии с требованиями ч.3 ст. 210 УПК при наличии у допрашиваемого психического или иного тяжкого заболевания, его допрос осуществляется с письменного разрешения врача и в его присутствии.

следователю необходимо самому выехать для производства допроса к месту нахождения этих лиц. В случаях, когда этого сделать невозможно, необходимо в соответствии с требованиями ст. ст. 60,188 УПК направить отдельное поручение соответствующему следователю или органу дознания о производстве допроса этого лица по месту жительства.

Местом допроса, как правило, является место производства предварительного расследования. Если обвиняемый содержится под стражей - в следственном изоляторе. При необходимости следователь вправе произвести допрос в месте нахождения допрашиваемого (ч.1 ст. 209 УПК): на работе, по месту жительства, в больнице и т.п.

Допрос не следует производить в ночное время (п.51 ст. 7 УПК), в праздничные или выходные дни, в те часы, когда данные лица заняты на работе, учебе и т.п. Безусловно, кроме случаев, не терпящих отлагательства (ч.2 ст. 209 УПК).

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 209 УПК допрос не может продолжаться непрерывно более четырех часов, его продолжение допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи. Максимальная длительность допроса в течении дня не должна превышать восьми часов.

В случае поступления следователю жалобы от допрашиваемого лица на болезненное состояние допрос может продолжаться на основании письменного заключения врача о возможности его допроса.

Остановимся на *общих правилах производства допроса*. Перед производством допроса следователь должен удостовериться в личности допрашиваемого. Основным документом, удостоверяющим его личность является удостоверение личности или паспорт.

Если у следователя возникают сомнения о свободном владении допрашиваемого языком, на котором ведется судопроизводство, то он обязан выяснить на каком языке допрашиваемый желает давать показания, и в случае необходимости, бесплатно обеспечить участие в деле переводчика на основании требований ст. ст. 30,81 УПК. Об участии в допросе переводчика, в протоколе отмечается, что ему разъяснены его обязанности и о том, что он был

предупрежден об ответственности за заведомо неправильный перевод, это удостоверяется подписью переводчика.

Перед допросом следователь сообщает лицу, вызванному на допрос, в качестве кого, по какому уголовному делу он будет допрошен. После чего ему разъясняются его права и обязанности в зависимости от процессуального положения допрашиваемого, об этом следователем делается соответствующая запись в протоколе допроса, которая удостоверяется подписью допрашиваемого.

Допрос любого участника уголовного процесса начинается с предложения следователя свободно и правдиво рассказать известные допрашиваемому обстоятельства дела, например с вопроса: "Расскажите, что Вам известно по факту кражи из квартиры Оспанова"?

Правдивые показания - это такое сообщение лица об обстоятельствах преступления, которые соответствуют объективной реальности, то есть тому, что на самом деле происходило, что допрашиваемый видел и слышал.

В процессе свободного рассказа можно выяснить на сколько известны допрашиваемому факты происшедшего события. Кроме этого, допрашиваемый при этом может сообщить большее количество фактических данных неизвестных следствию. По ходу свободного рассказа нельзя перебивать допрашиваемого и направлять его мысль в нужную Вам сторону. Если допрашиваемый говорит об обстоятельствах, явно не относящихся к делу, ему указывается на это.

После свободного рассказа допрашиваемому могут быть заданы дополнительные, уточняющие, напоминающие и контрольные вопросы. Категорически запрещается ставить наводящие вопросы, то есть, такие, в которых уже имеется часть ответа на вопрос. Постановка наводящих вопросов может привести к крайне отрицательным результатам и повести следствие по ложному пути. Например, следователь, подозревая в совершении кражи Турсынбаева одетого в джинсовую куртку синего цвета, ставит целью подтвердить свои подозрения и задает наводящий вопрос: "Не был ли подозреваемый одет в синюю джинсовую куртку"? В данном случае он должен задать вопрос? "Во что был одет подозреваемый?"

При производстве допроса недопустимо применение таких приемов, которые основаны на обмане, связаны с угрозой и шантажом, сопряжены с физическим и психическим насилием, унижением чести и достоинства допрашиваемого, основаны на использовании корысти, мести, неприязни и религиозных чувств.

Полученные в процессе допроса сведения во всех случаях должны быть проверены и достоверно подтверждены, то есть устанавливается источник информации или иные фактические данные, имеющие доказательственное значение для уголовного дела (ст. ст. 115, 118, 120 УПК).

В целях получения правдивых и правильных показаний в процессе допроса, если они связаны с цифровыми данными или иными сведениями, которые трудно удержать в памяти, допрашиваемый вправе пользоваться документами, выписками, своими записями, составлять схемы, делать рисунки, и представлять доказательства, которые по ходатайству или с согласия допрашиваемого могут быть приобщены к протоколу. С этой же целью, следовательно, в процессе допроса может предъявлять допрашиваемому вещественные доказательства, воспроизвести звуко- и видеозапись или материалы кино съемки, имеющиеся в деле. Факт предъявления материалов дела, использования документов и записей в процессе допроса отражается следователем в протоколе допроса.

Допрос немого или глухого человека осуществляется с участием лица, которое понимает его знаки и умеет изъясняться с ним знаками. Участие этого лица отражается в протоколе допроса, по правилам ст. 81 УПК.

Если следствием установлено наличие у допрашиваемого психического или иного тяжкого заболевания, его допрос может быть произведен только с разрешения соответствующего врача и в его присутствии. Показания лица, признанного невменяемым в момент совершения преступления, не могут рассматриваться как источник доказательств по делу (ч. 7 ст. 115 УПК).

Показания обычно даются минимум два раза - на предварительном следствии и в суде. Однако в процессе расследования может возникнуть необходимость в дополнении, конкретизации или уточнении ранее полученных в процессе допроса показаний. В этих случаях могут производиться повторные

(дополнительные) допросы того же участника уголовного процесса.

Система участников уголовного процесса предусматривает допросы по делу свидетелей, потерпевших, подозреваемых и обвиняемых. Их допрос отличается своей специфической особенностью, в зависимости от процессуального положения каждого из указанных субъектов.

Правовая общность *показаний свидетеля и потерпевшего* обусловлена единством процессуальных правил производства их допроса.

Перед началом допроса следователь выясняет отношение свидетеля, потерпевшего к подозреваемому, разъясняет допрашиваемому его права и обязанности. При этом, исходя из положений ч. 3 п.7 ст. 77 Конституции РК и ст. 214 УПК следователь обязан разъяснить, что свидетель и потерпевший обладает свидетельским иммунитетом и вправе отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступлений его самого, супруга (супруги), близких родственников, а священнослужители также - против доверившихся ему (им) на исповеди. Если последние не воспользовались этим правом, то они предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Об этом делается отметка в протоколе, которая удостоверяется подписью свидетеля либо потерпевшего.

Также не подлежат допросу в качестве свидетеля: защитник обвиняемого - по обстоятельствам, которые стали ему известны от обвиняемого в связи с исполнением обязанностей защитника; судья - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу, а также в ходе обсуждения в совещательной комнате вопросов, возникших при вынесении судебного решения; 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 (ст. 78 УПК).

Предметом допроса свидетеля и потерпевшего являются любые обстоятельства, подлежащие установлению по делу, в том числе и личность потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого и их взаимоотношения (ч. 5 и 6 ст. 115 УПК).

Так как дача показаний для свидетеля и потерпевшего составляют их обязанность, они должны правдиво сообщать все

известные по делу обстоятельства и ответить на поставленные вопросы. Кроме того, они обязаны не разглашать сведения об обстоятельствах ставшими им известными по делу и соблюдать установленный уголовно-процессуальным законом порядок при производстве следственного действия.

В качестве потерпевшего в уголовном процессе признается лицо, которому непосредственно преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред. Лицо не может быть признано потерпевшим, если моральный, физический или имущественный вред наступил в результате добровольного согласия причинения вреда (например, в случае обращения и по поводу криминального аборта, при даче взятки и др.). Юридические лица, также не могут быть признаны потерпевшими. В случае причинения им вреда они признаются гражданскими истцами¹⁴. В связи с вышеуказанным в качестве потерпевшего может допрашиваться лицо, признанное в уголовном деле потерпевшим с момента вынесения органом, ведущим уголовный процесс, соответствующего постановления (ч. 3 ст. 71 УПК).

Правильно указывает профессор А.Я. Гинзбург, что свидетель и потерпевший по закону имеют право давать показания в присутствии своего адвоката¹⁵. Основанием для участия адвоката потерпевшего является норма ч. 3 ст. 13 Конституции РК которая гласит, что: "Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи". Потерпевший в соответствии с ч.6 ст. 71 УПК имеет право воспользоваться услугами представителя, то есть закон прямо не предусматривает участие в деле адвоката потерпевшего. Но из смысла ч.1 ст. 76 УПК - представителем потерпевшего может быть и адвокат. Таким образом, мы приходим к мнению, что как свидетель, так и потерпевший имеют полное право при даче показаний воспользоваться на допросе услугами адвоката в силу закона или соглашения.

¹⁴Нормативное постановление Верховного суда РК № 2 от 21.04.2011 «О практике применения законодательства, регламентирующего права и обязанности лиц, потерпевших от преступлений».

¹⁵ Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы: ТОО "Аян Эдет", 1998. - С. 11-12.

Однако, надо учесть, что неявка адвоката не препятствует проведению допроса в установленное следователем время (ч. 3 ст. 78 УПК).

После дачи показаний, по просьбе допрашиваемого, ему должна быть предоставлена возможность изложить свои показания собственноручно. Протокол оформляется с соблюдением требований, предусмотренных ст. 212 УПК. По окончании допроса протокол предъявляется для прочтения допрашиваемому лицу или оглашается по его просьбе.

Требования свидетеля и потерпевшего внести в протокол дополнения, уточнения или замечания подлежат обязательному исполнению. Воспрещается вносить изменения в протокол в виде дописок, исправлений в тексте, подчисток. Если отдельные неточности в протоколе, влияют на смысл изложенного, они могут быть исправлены в самом тексте, однако такое исправление необходимо оговорить там же, где имеются исправления, и удостоверить подписью следователя и допрашиваемого. Если же ходатайства о дополнениях и замечаниях от свидетеля (потерпевшего) не поступили, это должно быть отражено в протоколе.

Если протокол состоит из нескольких страниц, то каждая страница подписывается допрашиваемым. Страницы протокола нумеруются, и на каждой сверху делается надпись: продолжение показаний свидетеля (потерпевшего) такого-то (фамилия и инициалы) и дата допроса.

Протокол может быть отпечатан на машинке или набран на компьютере.

Допрос подозреваемого является средством получения, закрепления и проверки фактических данных об обстоятельствах, связанных с его задержанием либо избрания меры пресечения, либо возбуждения в отношении подозреваемого уголовного дела.

Особенности допроса следственным судьей потерпевшего, свидетеля (депонирование показаний.)

Прокурор, подозреваемый или его адвокат, участвующий в деле в качестве защитника, вправе ходатайствовать о допросе следственным судьей лица, являющегося потерпевшим, свидетелем, в случае, если имеются основания полагать, что более поздний их допрос в ходе досудебного расследования, либо судебного

заседания может оказаться невозможным в силу объективных причин.

Таковыми причинами могут быть постоянное проживание за пределами Республики Казахстан, выезд за границу, тяжелое состояние здоровья, применение мер безопасности, а также в целях исключения последующих допросов несовершеннолетних свидетелей и потерпевших для исключения психотравмирующего воздействия.

Следователь, дознаватель вправе инициировать перед прокурором вопрос о направлении следственному судье ходатайства о депонировании показаний. К обращению ими прилагаются материалы уголовного дела, подтверждающие необходимость депонирования показаний потерпевшего, свидетеля.

Прокурор в течение суток решает вопрос о направлении следственному судье ходатайства о депонировании показаний.

Следственный судья рассматривает ходатайство в течение трех суток с момента его получения и по результатам выносит мотивированное постановление об удовлетворении ходатайства либо отказе в его удовлетворении. В случае удовлетворения ходатайства следственный судья назначает время допроса при первой возможности, о чем извещаются прокурор, подозреваемый и его адвокат, участвующий в деле в качестве защитника. Постановление следственного судьи об отказе в удовлетворении ходатайства обжалуется и опротестовывается в порядке, предусмотренном ст. 107 УПК. Отказ следственного судьи в удовлетворении ходатайства не препятствует повторному обращению лиц, указанных в ч.1 ст. 107 УПК, в случае возникновения обстоятельств, указывающих на наличие оснований для направления в суд ходатайства о депонировании показаний.

Допрос следственным судьей потерпевшего и свидетеля производится в присутствии прокурора, подозреваемого (при его наличии), его защитника, а в случаях необходимости и других участников процесса. Подозреваемый не вызывается на допрос, если присутствие подозреваемого на допросе угрожает безопасности потерпевшего, свидетеля. Обеспечение явки лиц для участия в судебном заседании при депонировании показаний возлагается на лиц, заявивших ходатайство следственному судье. Защитник подозреваемого может для вызова лица ходатайствовать

перед следственным судьей о предоставлении помощи в обеспечении явки лица на допрос.

Допрос и ведение протокола допроса у следственного судьи производится с соблюдением правил ст.ст. 347, 369, 370, 371 УПК. Протокол судебного заседания, в котором зафиксированы депонированные следственным судьей показания допрашиваемого лица, подписывается судьей и секретарем судебного заседания. Присутствующие при депонировании показаний участники процесса вправе получить копию протокола судебного заседания и принести на него свои замечания в течение пяти суток после его подписания. Замечания на протокол рассматриваются следственным судьей в день поступления с вынесением постановления об их принятии или отклонении. После этого протокол судебного заседания, замечания на него, если они были принесены, и постановление судьи об их рассмотрении направляются прокурору для приобщения к материалам уголовного дела.

Особенностями допроса несовершеннолетнего свидетеля и потерпевшего является их специфика, обусловленная возрастом, социально-демографической и нравственно-психологической стороной. В связи с этим ст. 215 УПК устанавливает ряд особых правил их допроса.

В целях обеспечения процессуальных гарантий прав и интересов несовершеннолетних, для участия в их допросе обязательно в возрасте до четырнадцати лет и по усмотрению следователя в возрасте с четырнадцати до восемнадцати лет вызывается педагог. При производстве допроса несовершеннолетнего, также вправе присутствовать его законные представители или близкие родственники. Присутствие при допросе одного из указанных лиц, не исключает возможности присутствия другого.

Кроме того, по смыслу закона, следователь, при необходимости вправе пригласить для участия в допросе несовершеннолетнего свидетеля или потерпевшего врача, который будет участвовать при допросе в качестве специалиста в области детской психологии. На общих основаниях несовершеннолетний свидетель или потерпевший имеют право на защитника.

Перед допросом, этим лицам разъясняются их права и обязанности, об этом следователем делается отметка в протоколе. В случае необходимости, следователь вправе предупредить приглашенных к участию в допросе лиц о неразглашении данных полученных при производстве данного следственного действия и отобрать об этом подписку, в соответствии со ст. 201 УПК присутствующие при допросе лица, с разрешения следователя вправе задавать вопросы допрашиваемому. Следователь имеет право отвести вопрос, но должен занести его в протокол и указать причину отвода.

Свидетель или потерпевший в возрасте до шестнадцати лет не предупреждается об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний, так как уголовная ответственность за это он не несет. Таким лицам разъясняется необходимость давать правдивые показания. Несовершеннолетние свидетели и потерпевшие, также обладают правом свидетельского иммунитета и вправе отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступления их самих или близких родственников.

По окончании допроса присутствующие своей подписью подтверждают правильность записи показаний.

Допрос подозреваемого производится по правилам, предусмотренного ст.ст. 210, 216 УПК.

Для подозреваемого, дача показаний является правом, а также средством его защиты. Поэтому подозреваемый за уклонение или отказ от дачи показаний или за дачу заведомо ложных показаний уголовной ответственности не несет.

В соответствии со ст. 64 УПК допрос подозреваемого должен быть произведен немедленно по его задержании в порядке ст. 131 УПК или объявлении ему постановления о применении меры пресечения. Однако если такой допрос провести немедленно не представилось возможным, по причине необходимости обеспечения участия его защитника, подозреваемый должен быть допрошен в другое время, но не позднее двадцати четырех часов с момента задержания или взятия его под стражу.

Перед допросом подозреваемого следователь обязан разъяснить его права, предусмотренные ст. 64 УПК, а также сообщить, в совершении какого преступления он подозревается, о чем делается соответствующая отметка в протоколе допроса.

С момента допуска к делу защитник вправе знакомиться с протоколом задержания, с постановлением о применении меры пресечения, участвовать в первом допросе подозреваемого, иметь с подозреваемым свидания наедине и конфиденциально, без ограничения их количества и продолжительности (ч.2 ст. 70 УПК).

Подозреваемый по своей инициативе вправе в присутствии защитника либо адвоката, в любой момент производства по делу в письменной форме отказаться от помощи защитника. Не принимается отказ от защитника по причине отсутствия средств для оплаты юридической помощи. Оплата в таком случае производится за счет государства. Отказ подозреваемого от защитника не лишает его права иметь вновь защитника по ходу дальнейшего расследования дела.

Закон предусматривает обязательное участие защитника подозреваемого, в следующих случаях:

1) при поступлении ходатайства подозреваемого об участии на его стороне защитника;

2) если подозреваемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

3) при недостижении подозреваемым совершеннолетия;

4) в случае, если подозреваемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;

5) когда в отношении подозреваемого применен арест в качестве меры пресечения;

6) при имеющихся противоречиях между интересами подозреваемых или обвиняемых, один из которых имеет защитника.

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого производится по правилам ст. ст. 530 - 538 УПК.

Предъявляя постановление о квалификации деяния подозреваемого, следователь обязан не позднее двадцати четырех часов допросить подозреваемого. Однако в практике реализации данного положения, допрос подозреваемого производится немедленно после предъявления ему постановления. Необходимость этого связана, прежде всего с тем, что после предъявления, следователю необходимо посредством допроса установить отношение подозреваемого к предъявленному постановлению о квалификации деяния, получить объяснения

подозреваемого, отрицающего свою вину, изучить его личность и другие фактические данные, то есть установить обстоятельства, учитываемые для избрания меры пресечения. В противном случае, лицо, которое подозревается в совершении тяжкого или иного преступления может скрыться от предварительного следствия.

Однако, следователю необходимо учесть, что после предъявления постановления о квалификации деяния и до начала допроса, подозреваемый имеет право на консультацию со своим защитником наедине, что бы иметь реальную возможность для подготовки к защите своих интересов (ст. 64 УПК).

В связи с тем, что показания подозреваемого являются не только источником получения фактических данных о совершенном преступлении, а также и средством осуществления им своей защиты, закон не предусматривает уголовной ответственности подозреваемого за дачу ложных показаний и за отказ от дачи показаний.

Допрос должен производиться в отсутствие других подозреваемых и посторонних лиц. Общение подозреваемых между собой должно быть исключено.

Следователь обязан перед началом допроса сообщить подозреваемому, в совершении какого уголовно наказуемого деяния он подозревается, а также разъясняет ему права и обязанности, предусмотренные ст.ст. 64, 206 УПК, путем оглашения и разъяснения смысла каждого положения указанных норм. В том числе следователь объявляет, что подозреваемый имеет право отказаться от дачи показаний, уличающих в совершении преступления его самого или близких родственников. В случае отказа подозреваемого от дачи показаний, об этом делается отметка в протоколе его допроса, который подписывается подозреваемым и следователем, а при отказе подозреваемого от подписи, только следователем.

Разъяснив подозреваемому сущность подозрения, следователь разъясняется ему сущность предъявленного постановления, после этого следователь выясняет, признает ли подозреваемый себя виновным полностью или частично либо отрицает свою вину в совершении уголовного правонарушения. Отказ подозреваемого от ответа расценивается как непризнание им своей вины.

Получив ответ, следователь, во всех случаях обязан предоставить подозреваемому возможность дать показания по существу подозрения.

Порядок последующего допроса и фиксации показаний подозреваемого осуществляется по правилам ст.ст. 210, 216 УПК.

Если в деле участвует защитник подозреваемого, он вправе присутствовать при допросе и с разрешения следователя задавать подозреваемому вопросы. Следователь имеет право отвода вопроса защитника, но при этом обязан записать отведенный вопрос в протокол.

По решению следователя при осуществлении допроса, может быть применена *аудио- и видеозапись*. Она может быть применена также по просьбе и подозреваемого, свидетеля либо потерпевшего.

Следователь обязан о применении аудио- и видеозаписи уведомить допрашиваемого до начала допроса. Запись должна отражать весь ход допроса, а именно: место и дату производства следственного действия; время его начала и окончания; должность и фамилию лица, производившего запись процессуальное положение, фамилию, имя и отчество каждого лица, участвовавшего в допросе; разъяснение им прав и обязанностей; характеристику применяемых технических средств; условия и порядок их применения; факты приостановления и продолжения записи. Аудио- и видеозапись части допроса, а также повторение специально для записи показаний, данных в ходе того же допроса, запрещаются.

По окончании допроса за аудио- и видеозапись полностью воспроизводятся допрашиваемому. Поступившие дополнения и записи показаний, заявленные допрашиваемым, также заносятся на фонограмму или видеограмму. После чего правильность записи удостоверяется допрашиваемым и следователем.

Показания, полученные в ходе допроса с применением аудио- и видеозаписи, обязательно заносятся в протокол допроса полностью и от первого лица. Протокол должен содержать отметку о применении аудио- и видеозаписи и уведомлении об этом допрашиваемого, сведения о технических средствах и условиях записи, отметку о воспроизведении записи допрашиваемому и удостоверение правильности протокола и аудио- и видеозаписи допрашиваемым и следователем. Фонограмма и видеограмма

хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного следствия опечатываются.

Аудио- и видеogramма полученных показаний могут быть использованы при производстве другого следственного действия, об этом следователь обязан сделать отметку в протоколе соответствующего следственного действия.

Кроме этого, допрос потерпевшего, свидетеля может быть произведен с использованием научно-технических средств в форме *дистанционного допроса* в режиме видеосвязи с вызовом их в орган досудебного расследования того места, на территории которых они находятся или проживают. В ходе дистанционного допроса участники процессуального действия в прямой трансляции непосредственно воспринимают показания допрашиваемого лица.

Дистанционный допрос может быть проведен в следующих случаях:

1) невозможности непосредственного прибытия лица в орган, ведущий уголовный процесс, по месту расследования (рассмотрения) уголовного дела по состоянию здоровья или другим уважительным причинам;

2) необходимости обеспечения безопасности лица;

3) проведения допроса малолетнего или несовершеннолетнего свидетеля, потерпевшего;

4) необходимости обеспечения соблюдения сроков досудебного расследования, судебного рассмотрения дела;

5) наличия причин, дающих основания полагать, что допрос будет затруднен или связан с излишними затратами.

Использование при дистанционном допросе научно-технических средств и технологий должно обеспечивать надлежащее качество изображения и звука, а также информационную безопасность.

Процесс и результаты следственного действия, проведенного в режиме видеосвязи, отражаются в протоколе, составляемом органом досудебного расследования, исполняющим поручение, в соответствии с требованиями ст. 199 УПК. В протоколе указываются сведения о научно-технических средствах видеозаписи, с помощью которых производится следственное действие. Протокол после его подписания направляется лицу, осуществляющему расследование по делу.

Так же в целях обеспечения безопасности лицо по его ходатайству может быть допрошено в режиме видеосвязи с изменением внешности и голоса, исключающим его узнавание.

Очная ставка, являясь отдельным следственным действием, представляет собой разновидность допроса, то есть является одним из видов допроса.

По существу очная ставка - это одновременный допрос двух ранее допрошенных лиц, в показаниях которых возникли существенные противоречия имеющие значение для разрешения уголовного дела.

Согласно смыслу диспозиции ст. 218 УПК, очная ставка может иметь место между любыми участниками уголовного процесса.

Решение о проведении очной ставки по делу принимает следователь, прокурор или судья. Кроме этого, очная ставка может быть назначена следователем и при поступлении обоснованного ходатайства участников процесса, защищающих свои интересы или лиц, представляющих их права.

При имеющихся на то в законе оснований, в процессе проведения очной ставки могут присутствовать законные представители, близкий родственники допрашиваемых, педагог, психолог, врач, а также специалист и переводчик.

Приступая к допросу на очной ставке следователь обязан выяснить у участников, знают ли они друг друга и в каких отношениях они состоят между собой.

В случаях, когда для устранения противоречий в показаниях необходимо выяснить вопрос, знают ли друг друга допрашиваемые, следует до начала очной ставки провести отдельное следственное действие - предъявление для опознания.

Свидетель и потерпевший должны быть предупреждены об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний либо за дачу заведомо ложных показаний.

После выяснения взаимоотношений допрашиваемых лиц на очной ставке следователь поочередно предлагает дать показания по существу имеющихся противоречий. Нельзя ограничиваться ответом, что допрашиваемый подтверждает либо отрицает показания, услышанные им на очной ставке. Ответ должен быть полностью аргументированным. После дачи показаний следователь имеет право, каждому из допрашиваемых, задавать вопросы. Лица,

между которыми проводится очная ставка, а также их представители имеют право, с разрешения следователя задавать вопросы допрашиваемым.

В ходе очной ставки следователь обязательно должен обращать внимание на то, что бы допрашиваемые не склоняли друг друга к изменению показаний. Если в процессе проведения данного следственного действия будет установлена реальная угроза совершения в отношении допрашиваемого насилия или иного запрещенного действия, следователь обязан принять меры безопасности в отношении него, а также членов его семьи и близких родственников, указанные в ст. 97 УПК.

По усмотрению следователя или по ходатайству допрашиваемых на очной ставке им могут быть предъявлены приобщенные к делу вещественные доказательства и документы. Кроме этого, на основании ст. 122 УПК лица, участвующие на очной ставке могут по своей инициативе предъявлять предметы, документы и сведения, подтверждающие правильность их показаний, которые должны быть приобщены следователем к делу. Частичное или полное оглашение прежних показаний, которые давались участниками очной ставки, разрешается после дачи ими показаний на очной ставке и записи их в протокол в соответствии с требованиями ст. 199 УПК. В протоколе очной ставки должна быть сделана отметка о прочтении прежних показаний, о предъявлении вещественных доказательств и документов, а так же о воспроизведении аудио- и видеозаписи, если таковые имели место.

После ознакомления с протоколом очной ставки, участники проведенного следственного действия имеют право заявлять ходатайства и замечания. Затем составленный протокол подписывается следователем, а допрошенные лица подписывают только свои показания и каждую страницу в нижней части протокола.

С нашей точки зрения, в настоящее время является дискуссионными указание в норме ч. 3 ст. 218 УПК права не свидетельствовать против супруга (супруги) и своих близких родственников, а священнослужителей также — против доверившихся им на исповеди. Данная декларация является излишней и должна быть исключена, на следующем основании. Очная ставка проводится между двумя ранее допрошенными лицами,

(подчеркнуто мною - К.К.) по делу указанное лицо уже дало согласие свидетельствовать на предварительном следствии и не имеет возможности воспользоваться правом свидетельского иммунитета. В этом отношении нами поддерживается мнение О.А. Зайцева, который указывает, что: "Если свидетель изъявил согласие на дачу показаний по делу, то... он уже не может отказаться от ответов на вопросы, избобличающие обвиняемого или подсудимого, который состоит с ним в указанных законом отношениях"¹⁶.

В данном случае, участник очной ставки имеет право не свидетельствовать только против самого себя, так как это является одним из средств защиты его прав и интересов.

Если на очной ставке выяснится, что такое лицо дало заведомо ложные показания в процессе его первоначального допроса в качестве свидетеля или потерпевшего, то оно подлежит уголовной ответственности в соответствии со ст. 420 УК.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и цели допроса.
2. Общие правила производства допроса.
3. Виды и предмет допроса.
4. Процессуальный порядок производства допроса и его фиксации.
5. Понятие и цели производства очной ставки
6. Основания производства очной ставки
7. Процессуальный порядок производства очной ставки и ее фиксации.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каков порядок вызова лица на допрос?
2. Назовите требования, предъявляемые к допросу?
3. Каков предмет и порядок допроса свидетеля и потерпевшего?
4. Перечислите общие правила производства допроса?
5. Какие Вы знаете, виды допроса, назовите их отличительные черты?

¹⁶Зайцев О.А. Допрос в качестве свидетелей близких родственников обвиняемого.// Актуальные проблемы теории и практики применения права в свете Государственной программы первоочередных мер по борьбе с преступностью и: укреплению правопорядка в РК на 1993-1995гг.: Сб.нач.тр.- Караганда: КВШ МВД РК, 1995.- С.112.

6. Какие требования предъявляются к процессуальному оформлению протокола допроса?
7. Какие документы и предметы могут приобщаться к протоколу допроса?
8. Назовите особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля и потерпевшего?
9. Что такое очная ставка, и каков порядок ее производства?
10. Каков порядок применения звуко- и видеозаписи при допросе?
11. Кто не предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний?
12. Что такое свидетельский иммунитет и на кого он распространяется?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.
6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.
10. Бахерев Н.В. Очная ставка. – Казань, 1982.
11. Бахин В.П., Когамов М.Ч., Карпов Н.С. Допрос на предварительном следствии. – Алматы, 1999.
12. Доспулов Г.Г. Психология допроса на предварительном следствии. – М., 1976.
13. Ефимичев С.П., Кулагин Н.И. и др. Допрос. – Волгоград, 1978.
14. Зайцева И. А. Процессуальные и тактические особенности допроса подозреваемого и обвиняемого, проводимого при участии защитника. – М.: Юрлитинформ, 2006.
15. Соловьев, А. Б. Использование доказательств при допросе на предварительном следствии. – М.: Юрлитинформ, 2001.
16. Соловьев, А. Б. Очная ставка / А. Б. Соловьев. – М.: Юрлитинформ, 2006.

§ 3. Осмотр, освидетельствование и эксгумация.

Под *осмотром* понимается следственное действие, направленное на обнаружение орудия, предметов и следов совершенного преступления, выяснения обстановки происшествия, а также иных обстоятельств, имеющих значение для дела, путем системного обследования разного рода объектов и отражения полученных результатов в соответствующем протоколе.

Цели и основания для производства осмотра определены в ст. 219 УПК, которыми являются наличие обоснованных предположений у следователя, а при его отсутствии у дознавателя или старшего из сотрудников органа дознания о том, что на местности, в помещении, на предметах, документах, на живых лицах, на трупах и животных могут быть выявлены следы преступления, иных материальных объектов, а также установлены обстоятельства, имеющие значение для дела.

Сущность осмотра заключается в том, что следователь (дознаватель) непосредственно с помощью своих органов чувств, логическим мышлением, а также с помощью специалиста и применения различных технических средств фиксации и познания убеждается в существовании и характере фактов, имеющих доказательственное значение по делу.

Статья 219 УПК в зависимости от обследуемых объектов определяет следующие виды осмотров:

- а) местности;
- б) помещений;
- в) предметов;
- г) документов;
- д) живых лиц (освидетельствование);
- е) трупов;
- ж) животных (живых существ).

Как видно из перечня осмотров выпал один из наиболее часто применяемых в практике расследования преступлений видов – осмотр места происшествия (осмотр места преступления). Можно предположить, что осмотр места происшествия поглощен в таких видах осмотра, как осмотр местности и помещений. Но законодатель обозначил в норме ст. 220 УПК - осмотр местности и помещения, не являющийся либо являющийся местом

происшествия. В подтверждение этому А.Я. Гинзбург указывает, что есть разновидности осмотра местности, не являющийся местом происшествия и осмотра помещений вне места происшествия¹⁷.

На основании изложенного, мы приходим к мнению, что в уголовно-процессуальном законе (ч.1 ст. 221 УПК) и в практике предусмотрен вид осмотра - осмотр места происшествия, однако он не был указан в норме ст. 219 УПК, и в связи с этим не получил соответствующей регламентации.

Таким образом, с нашей точки зрения, необходимо обозначить следующее:

1) осмотр места происшествия имеет право на самостоятельное и отдельное регламентирование в уголовно-процессуальном законе, как один из основных и часто производимых видов осмотров и следственного действия;

2) осмотр местности и осмотр помещений - это следственные действия, производство которых должно осуществляться вне пределов места происшествия; кроме этого проведение осмотра помещений ущемляет интересы их владельцев и в случаях предусмотренных законом требует санкции следственного судьи;

3) требует законодательного устранения возникшие противоречия в диспозициях ст. ст. 219 и 221 УПК.

Значение осмотра в раскрытии и расследовании преступления очень велико. Посредством своевременного осмотра обнаруживается и исследуется основная часть важнейших для дела следов преступления и иных вещественных доказательств. Результаты осмотра позволяют следователю верно определить направление расследования, составить свое представление о механизме и способах совершенного преступления, а также о личности правонарушителя. Во многих случаях от качества и эффективности проведенного осмотра зависит успех и перспектива расследования всего уголовного дела, так как полученная в процессе осмотра информация может носить доказательственное значение.

Осмотр следует отличать от иных следственных действий, как обыск, следственный эксперимент, проверка и уточнение показаний на месте.

¹⁷ Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Н. Указ. работа. - С.27.

По своей процессуальной сущности осмотр отличается от указанных смежных следственных действий, прежде всего целями их проведения.

Кроме вышеуказанных видов осмотров, закон предусматривает *осмотры осуществляемые в процессе судебного следствия, они следующие:*

- а) осмотр вещественных доказательств (ст. 375 УПК);
- б) местности (ст. 378 УПК);
- в) помещения (ст. 378 УПК);
- г) освидетельствование (ст. 379 УПК).

Таким образом, осмотры можно классифицировать на два больших вида:

- 1) следственные осмотры;
- 2) судебные осмотры.

В данной главе нами будут рассмотрены только следственные осмотры.

Правила производства осмотра. Осмотр является неотложным следственным действием и производится, когда в этом возникает необходимость.

Осмотр вправе производить орган дознания, дознаватель, следователь и прокурор. В случаях, предусмотренных ст. ст. 375 и 378 УПК осмотр проводит также судья.

Сотрудники органов дознания обязаны оказывать содействие при производстве осмотра и по поручению следователя проводить необходимые мероприятия по охране места происшествия, выявлению очевидцев, обнаружению и задержанию лиц, совершивших уголовное правонарушение, эвакуации пострадавших, транспортировке погибших, пресечению продолжающихся и предупреждению повторных уголовных правонарушений и ликвидации иных последствий происшествия.

Осмотр производится с применением научно-технических средств хода и результатов, а в случае, предусмотренном ч.ч. 13, 14 ст. 220 УПК, с участием понятых.

Перед началом осмотра всем участникам осмотра, следователем разъясняются их права и обязанности, о чем производится соответствующая отметка в протоколе осмотра.

При производстве осмотра необходимо обязательно соблюдать правила указанные в ст. 220 УПК:

1) осмотр следов и иных материальных объектов осуществляется на месте их обнаружения;

2) в случае, если для осмотра требуется длительное время или погодные условия на месте обнаружения значительно затрудняют либо могут видоизменить, повредить объект осмотра, объекты должны быть по возможности сфотографированы или запечатлены на видеофонограмму, а затем изъяты, упакованы, опечатаны и доставлены в другое, удобное для осмотра, место; о произведенных действиях должно быть указано в протоколе осмотра;

3) обнаруженные и изъятые при осмотре объекты должны быть предъявлены участникам данного следственного действия, а затем упакованы, опечатаны и заварены подписями следователя и понятых, об этом делается отметка в протоколе;

4) изъятию подлежат только те объекты, которые могут иметь отношение к делу;

5) участники осмотра, имеют право обращать внимание следователя на обстоятельства которые, по их мнению, могут способствовать обнаружению объектов, а также выяснению обстановки происшествия;

6) в ходе осмотра могут производиться соответствующие измерения, составляться слепки и оттиски следов, фото и видеосъемка, применяться служебно-розыскная собака, о чем делается отметка в протоколе, к которому приобщаются полученные в процессе их использования материалы.

Если первоначальный осмотр произведен некачественно или условия первоначального осмотра были неблагоприятными для эффективного восприятия объекта, а также когда, по предположению следователя, после первоначального осмотра могут быть получены новые сведения тогда, может быть проведен повторный осмотр того же самого объекта.

В случае, когда по каким либо причинам и обстоятельствам, при первоначальном осмотре не были исследованы детали объекта, проводится их дополнительный осмотр.

Остановимся на особенностях производства отдельных видов осмотра.

Осмотр места происшествия по аналогии должен проводиться согласно общим правилам производства осмотра, в соответствии с требованиями ст. 220 УПК.

Осмотр места происшествия – неотложное процессуальное действие, состоящее в непосредственном изучении следователем, дознавателем, органом дознания местности или помещения, являющегося местом совершения преступления с целью отыскания и закрепления объектов, позволяющих установлению обстоятельств совершенного деяния.

Неотложность осмотра места происшествия обусловлена тем, что несвоевременное производство осмотра может привести к потере вещественных доказательств, уничтожению и повреждению следов, предметов и других объектов, а также изменению обстановки на месте происшествия.

Особенностью осмотра места происшествия является то, что местом происшествия может быть как местность, так и помещение, кроме того, возникает необходимость осмотра предметов, документов, живых лиц, трупов и животных. То есть при осмотре места происшествия используется весь комплекс осмотра любых объектов. Однако, необходимо подчеркнуть, что все эти виды осмотров производятся в рамках одного следственного действия – осмотра места происшествия и процессуально отражаются в одном протоколе.

В законе закреплено совершенно новое положение, обеспечивающее конституционные гарантии неприкосновенности жилища. Так, если преступление совершено в жилом помещении и его осмотр не терпит отлагательства, то его осмотр производится в присутствии проживающих в нем совершеннолетних лиц, а в случае их отсутствия представителя местного исполнительного органа по постановлению следователя, с последующим уведомлением прокурора в суточный срок, для проверки его законности и направления материалов следственному судье. В случае если прокурор признает произведенный осмотр незаконным, то полученные результаты не могут быть допущены в качестве доказательств по делу.

Однако, согласно ч.14 ст. 220 УПК осмотр жилого помещения может быть произведен на основании получения согласия проживающих в нем совершеннолетних лиц. По нашему мнению, в таком случае следователю, для производства осмотра жилого помещения, являющегося местом происшествия выносить постановление о принудительном осмотре нет необходимости, а

уведомление прокурора не требуется. Осмотр местности не являющийся местом происшествия, как уже отмечалось, может являться составной частью осмотра места происшествия, если это необходимо для отыскания предметов преступления, следов и других объектов преступления. Как самостоятельное следственное действие он проводится для установления места преступления или места происшествия. В таком случае осуществляется осмотр значительного пространства. Например, с целью обнаружения скрытого в лесу расчлененного трупа необходимо обследовать десятки километров лесного массива и почвы, для этого следователю необходимо использовать помощь специалистов, кинологов, а также общественности.

Осмотр местности может быть произведен в целях выяснения отсутствия или обнаружения следов пребывания лиц или предметов, в указанном месте, а также для устранения существенных противоречий в показаниях свидетелей, потерпевших и подозреваемых (обвиняемых) либо для удостоверения объективности данных ими показаний.

Процессуальный порядок производства осмотра местности не регламентирован в законе и в практике реализуется по аналогии, по общим правилам осмотра, в соответствии со ст. 220 УПК.

Осмотр помещения не являющийся местом происшествия, как и осмотр местности, может производиться в ходе осмотра места происшествия, а также при обыске. Как самостоятельное следственное действие осмотру могут быть подвергнуты жилые помещения, помещения организаций, помещения занимаемые дипломатическими представительствами и консульствами.

Осмотр помещения осуществляется в случаях, когда помещение не является местом происшествия, в нем не предполагается производить поисковые действия и в то же время, это необходимо для обследования помещения, в целях установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Например, для проверки и изучения условий жизни и воспитания несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) и т.п.

Осмотр жилого помещения может быть произведен только с согласия проживающих в нем взрослых членов семьи или с санкции следственного судьи, если проживающие в нем лица являются несовершеннолетними либо психически или тяжело больными, а

равно возражают против осмотра, следователь выносит мотивированное постановление о принудительном осмотре помещения, которое санкционируется следственным судьей. При отказе в даче санкции осмотр не производится.

Необходимо обострить внимание на том, что принудительный осмотр помещения не что иное как обыск. В качестве аргументов в пользу вышеизложенного можно привести высказывание А.П. Рыжакова о том, что: «Главное его отличие от выемки, обыска и некоторых других следственных действий - при осмотре нельзя применять принуждение»¹⁸. А.Н. Ахпанов указывает, что «Производство обыска под видом осмотра ведет к ряду других нарушений закона. Как правило, он производится до возбуждения уголовного дела. Иная правовая основа ослабляет важнейшую гарантию – санкционирование прокурором данной принудительной меры. Фактически обыскиваемое лицо лишается права на получение копии процессуального акта, так как вместо протокола обыска, вручение копии которого обязательно, составляется протокол осмотра»¹⁹.

Таким образом, необходимо отметить, что в случае несогласия указанных лиц на осмотр жилого помещения и при наличии оснований полагать, что в помещении могут находиться какие-либо объекты, имеющие значение для дела, следует произвести обыск по правилам, предусмотренным ст. 252 УПК, и в его составе осмотр помещения - в целях обозрения и изучения обстановки.

Осмотр жилого помещения в обязательном порядке производится в присутствии проживающего в нем взрослого члена семьи, а в случае невозможности их участия в присутствии представителей местного исполнительного органа. Осмотр в помещениях организаций производится в присутствии представителей их администрации.

Осмотр в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами, а равно в помещениях, в которых проживают члены дипломатических представительств и их семьи производится по правилам ч.17 ст. 220 УПК.

¹⁸Рыжаков А.Н. Краткий курс уголовного процесса. Учебное пособие. - М.: «Филинь».1998. - С.251.

¹⁹ Ахпанов А.Н. Проблемы уголовно-процессуального принуждения в стадии предварительного расследования. – Алматы: «Жеті Жарғы», 1997. – С.84.

Осмотр предметов – как самостоятельное следственное действие производится тогда, когда они не осматривались в момент их обнаружения при осмотре места происшествия, местности, помещения, а также изъятия при производстве обыска, выемки, следственного эксперимента или других следственных действий либо представлены участниками уголовного процесса, а равно любыми организациями и гражданами (ч.1 ст. 221 УПК).

Кроме этого, следователь, при необходимости имеет право произвести повторный осмотр предметов, которые ранее осматривались при производстве обыска, выемки, осмотра места происшествия и иных следственных действий.

Осмотр предметов осуществляется в целях определения признаков и индивидуальных особенностей, указывающих на связь данного предмета с обстоятельствами подлежащими доказыванию по уголовным делам.

Осмотр предметов производится по правилам, предусмотренным ст. 220 УПК. Предметы должны быть подробно описаны в протоколе осмотра и постановлением следователя могут быть признаны в соответствии со ст. 118 УПК вещественными доказательствами по делу. При этом в постановлении следователь обязан решить порядок хранения вещественных доказательств на основании ст. 221 УПК.

Осмотр предметов должен быть произведен с соблюдением следующих требований:

- изучение общего вида предмета его назначения и общего состояния;

- выяснение объема, размера, веса и других данных;

- выявление индивидуальных признаков предмета, его дефектов и особенностей (следов), указывающих на его связь с расследуемым преступлением;

- осматриваемые предметы должны быть сфотографированы.

При осмотре предметов следователь обязан обеспечить сохранность на них следов преступления, которые могут носить доказательственное значение. Для исследования указанных следов должна быть назначена соответствующая экспертиза или комплекс экспертиз.

При осмотре и прослушивании звукозаписи и записи изображений, фотографий, других зафиксированных с помощью

научно-технических средств результатов необходимо соблюдать требования, предусмотренные ст. 123 УПК.

Осмотр документов производится по общим правилам осмотра предметов. При этом осмотр документов должен быть произведен с соблюдением следующих требований:

- исследование общего содержания текстов документа, наличие реквизитов, соответствие подписей, печатей и другие признаки;
- изучение лицевой и оборотной стороны документа на признак ее подделки и исправления.

В случае необходимости углубленного исследования документа, а также для получения научно-обоснованного заключения по выявленным нарушениям, следователем назначается экспертиза.

Если сведения документа подвергнутого осмотру носят доказательственное значение, следователь выносит постановление о его признании вещественным доказательством по делу.

Наружний осмотр трупа человека на месте его обнаружения производится обязательно с участием судебно-медицинского эксперта, представляющего специалиста, а в исключительных случаях не требующих отлагательства врача иной специальности, желателен патологоанатома или хирурга. Кроме этого, к осмотру трупа могут привлекаться и другие специалисты, например, эксперты-криминалисты.

При необходимости дополнительного или повторного осмотра трупа целесообразно использовать помощь врача-специалиста в области судебной медицины, если при первичном осмотре он по каким либо причинам не присутствовал.

Если следователю для производства осмотра необходимо извлечь труп из места захоронения, он выносит об этом мотивированное постановление, которое санкционируется прокурором.

Различают два осмотра трупа человека:

- 1) как процессуальное действие, производимое следователем на месте обнаружения трупа;
- 2) как подготовительный этап судебно-медицинской экспертизы перед вскрытием трупа, не имеющего ни чего общего с деятельностью следователя.

Особенность наружного осмотра трупа человека заключается в следующих требованиях:

- обязанность убеждения смерти пострадавшего, которую констатирует врач-специалист;
- фиксация позы и точного расположения трупа относительно к неподвижным объектам;
- определение и описание пола, возраста и внешних черт трупа, его патологические изменения;
- внешние повреждения трупа и трупные явления;
- внешний вид и особенности одежды, обуви;
- следы, имеющиеся на трупе и возле него, обнаруженные при нем предметы и документы;
- тело трупа, характеристика и локализация повреждений на нем.

В процессе осмотра трупа изымаются образцы волос, крови, а при необходимости иных выделений. Во всех случаях целесообразно производить фотосъемку трупа, а если труп неопознан то и обязательно дактилоскопирование.

Наружный осмотр трупа не может заменить обязательного назначения судебно-медицинской экспертизы.

Если в процессе осмотра трупа поступят заявления граждан об опознании умершего, они должны быть занесены в протокол данного следственного действия, с последующим обязательным допросом заявителя. При необходимости труп неопознанного лица может быть предъявлен для опознания и другим лицам.

Осмотр животных— осуществляется в целях выявления отличительных признаков, которые позволяют установить принадлежность животного и решить вопрос о возможности предъявления животного для опознания конкретному лицу или представителю определенного хозяйства. Необходимо отметить, что осмотру могут подвергаться не только животные, но и птицы, рыбы, земноводные, микробы, вирусы и др. Поэтому правильнее в законе было бы вести речь об осмотре живых существ, а не животных.

В процессе осмотра необходимо соблюдать следующий порядок:

- установить вид животного;
- определить под, породу, масть, приблизительно возраст животного;

- обратить особое внимание на наличие специального клейма, метки, ошейника и т.п.;

- выявить индивидуальные особенности животного, следы перенесенной травмы и ее последствия, индивидуальные анатомические признаки, особенности в окраске, шрамы от хирургических операций и т.п.

При необходимости определения и сопоставления (идентификации) родовой принадлежности похищенного животного с оставшимися у хозяина его потомством изымаются образцы крови.

Для оказания помощи в производстве данного следственного действия, как правило, следователь приглашает специалиста-ветеринара или зоотехника.

Освидетельствование — самостоятельное следственное действие, направленное на установление следов преступления или особых примет на теле подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего либо свидетеля, проводимое следователем с участием или без участия врача.

Кроме этого освидетельствование может производиться с целью выявления у лица алкогольного, наркотического, токсикологического опьянения или иных физиологических состояний. Здесь речь идет о судебно-медицинском освидетельствовании, так как для выяснения степени опьянения лица необходимы специальные познания. В связи с этим в уголовном процессе необходимо отличать освидетельствование от судебно-медицинской экспертизы и судебно-медицинского освидетельствования.

Судебно-медицинская экспертиза является отдельным следственным действием, которая назначается следователем при необходимости использования специальных знаний в обследовании тела человека.

Судебно-медицинское освидетельствование производится в судебно-медицинском учреждении по мотивированному постановлению следователя.

Результатом данного освидетельствования является справка эксперта.

В случае отказа потерпевшего или свидетеля от освидетельствования, следователь должен получить на

производство данного следственного действия санкцию следственного судьи.

Лицу, которое должно быть подвергнуто освидетельствованию, до начала этого действия разъясняются условия его производства. Освидетельствование производится следователем с участием врача или другого специалиста, а при невозможности их участия - в присутствии понятых. Специалист должен быть предупрежден об ответственности за уклонение или отказ от выполнения своих обязанностей.

В тех случаях, когда освидетельствование сопряжено с обнажением тела человека, оно проводится врачом в присутствии понятых того же пола. Следователь, если он другого пола, при этом не присутствует. По окончании освидетельствования его результаты отражает следователь в протоколе со слов врача, который производил освидетельствование. К протоколу должна быть приобщена справка врача с описанием результатов освидетельствования.

По смыслу закона в вышеуказанном случае лицо, производящее самостоятельное освидетельствование должно быть предупреждено об ответственности за дачу заведомо ложного заключения на основании ст. 420 УК.

Экзугумация – это извлечение трупа из мест захоронения, в целях осмотра, судебно-медицинского исследования трупа, когда исследование трупа не производилось вообще, а также для повторного или дополнительного исследования в случаях, когда оно проводилось с существенными нарушениями или в связи с возникновением ряда вопросов в связи с вновь открывшимися обстоятельствами.

Статья 225 УПК определяет четыре основания для производства эксгумации:

- 1) необходимость производства наружного осмотра трупа, в том числе при дополнительном или повторном осмотре;
- 2) для получения образцов и производства судебно-медицинской экспертизы;
- 3) для предъявления на опознание;
- 4) для установления иных обстоятельств, имеющие существенное значение для дела.

Юридическим основанием эксгумации является мотивированное постановление следователя, санкционированное следственным судьей.

При необходимости производства эксгумации следователь, дознаватель выносит постановление о возбуждении ходатайства перед судом о производстве эксгумации и направляет его прокурору для передачи в суд. К постановлению прилагаются заверенные копии материалов уголовного дела, подтверждающих необходимость производства эксгумации. Постановление о производстве эксгумации или об отказе в этом может быть обжаловано, опротестовано в порядке, предусмотренном ст.ст.105, 107 УПК.

Процессуальный порядок извлечения трупа из мест захоронения следователем, предусматривает обязательное присутствие врача - специалиста в области судебной медицины. Органы дознания, по поручению следователя обязаны оказывать помощь в проведении эксгумации. Кроме этого, вопрос об эксгумации трупа согласовывается следователем с администрацией кладбища и родственниками умершего, а также с предварительным извещением органом расследования местной санитарно-эпидемиологической службы. Информирование администрации кладбища необходимо для решения подготовительно-организационных вопросов данного следственного действия, а именно предоставления рабочих для извлечения трупа из могилы и вскрытия гроба, а так же для захоронения трупа после проведения процессуальных действий. Указание следователя по вышеуказанным вопросам обязательно для исполнения.

В процессе эксгумации трупа может производиться опознание и осмотр трупа, получение образцов для экспертного исследования. Данные, полученные в ходе производства указанных действий, заносятся в общий протокол эксгумации трупа.

В ходе эксгумации и осмотра трупа необходимо использовать технические средства фиксации данного процесса.

Судебно-медицинское исследование эксгумированного трупа человека должно проводиться на основании постановления следователя в морге, а в исключительных случаях в приспособленном для этого помещении.

В соответствии с требованиями ст.ст. 224 и 227 УПК о производстве осмотра, освидетельствования и эксгумации следователь составляет протокол.

Протокол о производстве вышеуказанных следственных действий составляется в ходе их производства или непосредственно после его окончания.

Не соблюдение требований, предъявляемых к составлению протокола (ст. 199 УПК), то есть нарушение последовательности изложения производства следственных действий, искажение или неполное отражение полученных результатов, а равно несвоевременное составление протокола является процессуальным нарушением, в результате чего полученные данные теряют доказательственную силу.

В протоколе детально описываются все действия произведенные следователем, а также отдельные ее части в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось в момент осмотра, эксгумации и освидетельствования, если производство следственного действия было связано с различного рода измерениями, фотографированием, аудио- и видеозаписью, производством слепков, оттисков, составлением планов, схем, чертежей, использованием служебно-розыскной собаки и т.д. Должна быть указана цель производства, в какое время, при какой погоде и при каком освещении производились действия, а также характеристика научно-технических средств, примененных при его производстве. Все полученные в ходе этого результаты необходимо оформить в протоколе в виде приложения. Кроме этого в протоколе перечисляются и описываются все объекты, изъятые в процессе осмотра, освидетельствования и эксгумации, которые должны быть опечатаны и заверены подписями.

В протоколе должен быть отражен факт разъяснения прав и обязанностей понятым, специалисту, переводчику, а также предупреждение об ответственности специалиста - за отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей, а переводчика - за заведомо неправильный перевод.

Если в ходе следственного действия делались перерывы, то в протоколе указываются их причины и время, когда был прерван и возобновлен осмотр.

В заключении протокола могут быть зафиксированы заявления участников следственного действия.

Протокол подписывается на каждой странице всеми участниками осмотра и завершается подписью следователя. Планы и схемы, составленные следователем, удостоверяются подписями.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и цели следственного осмотра.
2. Виды и основания производства осмотра.
3. Общие правила производства осмотра.
4. Осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения.
5. Осмотр предметов и документов.
6. Осмотр трупа, животных.
7. Понятие и условия освидетельствования.
8. Порядок принудительного освидетельствования свидетелей и потерпевших.
9. Понятие и особенности производства эксгумации.
10. Основания и процессуальный порядок эксгумации.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Какова цель, основание и сущность следственного осмотра?
2. Назовите виды следственных осмотров и их особенности?
3. Чем отличается осмотр от обыска, следственного эксперимента, проверки показаний на месте?
4. Каковы общие правила производства осмотра?
5. Назовите процессуальный порядок производства эксгумации трупа?
6. В чем заключается процессуальная особенность осмотра помещений?
7. Какие имеются виды освидетельствования и в чем их отличительные признаки?
8. Чем отличается уголовно-процессуальное освидетельствование от судебно-медицинского и административного освидетельствования?
9. Какие требования предъявляются к протоколу освидетельствования?

10. Какими правовыми особенностями обладает освидетельствование как отдельное следственное действие?

11. Можно ли при осмотре места происшествия в жилище, принудительно открывать запертые помещения, ящики шкафов и производить их осмотр?

12. В чем особенности производства эксгумации?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамаи. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когомов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.

10. Виницкий Л.В. Теория и практика освидетельствования на предварительном следствии. – Караганда: КВШ МВД СССР, 1982.

11. Антонов, В. П. Особенности организации осмотра места происшествия по делам террористической направленности. – М.: Юрлитинформ, 2006.

12. Ефимичев С.П. Следственный осмотр. – Волгоград, 1982.
13. Зинутуллин З.З. и др. Освидетельствование на предварительном следствии. – Ижевск, 1987.
14. Осмотр места происшествия: организационные, процессуальные и тактические вопросы. – Караганда: КВШ МВД СССР, 1986.
15. Петренко В.М. Предъявление для опознания при расследовании преступлений. – М., 1975.
16. Марков В. А. Осмотр места происшествия (тактика и практика): учебное пособие.– Самара: Самар. гуманит. акад., 2008.

§ 4. Предъявление для опознания.

Опознание – это следственное действие, в процессе которого свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому предъявляется лицо, живое существо, предмет, либо труп или их части с целью установления их тождества или различия с ранее наблюдавшимися лицом или объектом.

Из изложенного можно определить объекты подлежащие опознанию, они нижеследующие:

- живые лица;
- живые существа (животные, птицы, рыбы, земноводные, насекомые и др.);
- предметы (похищенные вещи, транспорт, оружие их части, орудие преступления и др.);
- трупы и их расчлененные части (как человека, так и живых существ).

А.Я. Гинзбург и А.Р. Белкин называют еще один объект опознания – опознание участка местности, жилищ и иных помещений²⁰. Согласиться с их выводами нельзя, так как "опознание участка местности, жилищ и иных помещений" не что иное, как следственное действие - проверка и уточнение показаний на месте. В соответствии с требованиями ст. 257 УПК проверка и уточнение показаний на месте производится для того, чтобы выявить достоверность показаний допрошенного лица, путем их сопоставления с обстановкой происшедшего события, то есть на участке местности, в жилище и иных помещениях. Кроме этого, уточняются иные обстоятельства и выявляются новые фактические данные.

Таким образом, цели проверки и уточнения показаний на месте в данном случае намного шире опознания и способствуют более эффективному сбору доказательств по делу.

Одним из обязательных условий опознания является предварительный допрос опознающего об обстоятельствах, при которых он наблюдал соответствующее лицо или предмет, о внешнем виде, приметах и особенностях, по которому он может

²⁰Гинзбург А.Я., Белкин А.Р. Криминалистическая тактика. Учебник// Под общ. ред. А.Ф. Аубакирова. - Алматы: ТОО "Аян Эдет" 1998 г. - С. 296.

произвести опознание. Допрос опознающих лиц осуществляется в зависимости от их процессуального положения в соответствии с требованиями предъявляемыми к допросу свидетеля, потерпевшего, подозреваемого или обвиняемого, а также допроса несовершеннолетних.

Как правило, опознание осуществляется посредством зрительного и слухового восприятия предъявляемых для опознания лиц и объектов, с применением научно-технических средств фиксации хода и результатов следственного действия.

Процесс идентификации может быть представлен как мысленное сравнение каждого из предъявленных для опознания лиц либо объектов с запечатленным в его памяти образом наблюдавшегося им ранее. При совпадении индивидуальных признаков опознаваемого лица либо объекта, которые опознающий назвал на допросе, следователь приходит к заключению о тождестве предъявляемого лица либо объекта.

Кроме того, результаты опознания могут использоваться для установления некоторых обстоятельств преступления, например, для разграничения действий каждого из подозреваемых на месте преступления или для изобличения виновных лиц или установления лжесвидетельствования.

Предъявление для опознания живых лиц. Лицо, подлежащее опознанию, предъявляется в числе не менее трех лиц без резких различий с ним по росту, возрасту, внешности и одежде. Приглашенные для опознания граждане (далее статисты) не должны быть знакомы опознающему и нужно исключить их преждевременную, случайную встречу. Кроме этого участие в следственном действии статистов, возможно только при их добровольном согласии. Серьезным процессуальным нарушением и недопустимым является встреча опознающего и лица, подлежащего опознанию либо случаи, когда опознающему ранее каким-либо способом показывались непосредственно сам объект, подлежащий опознанию или его фотографии. Не соблюдение этих требований сводит на нет доказательственное значение полученных результатов в процессе опознания.

Прежде чем пригласить опознающего для опознания, следователь предлагает опознаваемому занять любое место среди статистов, об этом отмечается в протоколе.

Пригласить опознающего в кабинет лучше по телефону. Затем следователь обязан разъяснить опознающему его права и обязанности. Если опознающим является свидетель или потерпевший, предупредить их об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. После этого опознающему предлагается указать лицо, опознанное им, и объяснить по каким конкретным приметам или особенностям он опознает это лицо. При этом вопрос, задаваемый опознающему, не должен быть наводящим.

Лицо может быть опознано и по его функциональным признакам: по устной речи и по походке.

В целях обеспечения безопасности опознающего, предъявление лица для опознания может быть произведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознаваемым опознающего. Например, производство опознания через зеркальное стекло, а также ширму или перегородку с разрезами для глаз. Данный факт должен быть засвидетельствован с помощью научно-технических средств фиксации.

Повторное опознание лица тем же опознающим запрещено.

Предъявление лица на опознание может быть по фотокарточке или по звуко- и видеозаписи в порядке, изложенном выше. Предъявляемый фотоснимок должен быть размещен среди не менее двух фотоснимков других лиц, по возможности сходных по внешности, которые наклеиваются на лист бумаги и скрепляются печатью. В случаях осуществления опознания по звукозаписи на прослушивание опознающему предоставляется не менее трех похожих голосов. Если же опознание осуществляется по видеозаписи, то опознаваемый на видеозаписи должен быть представлен среди статистов.

Предъявление на опознание предметов. Перед предъявлением предметов на опознание, в ходе допроса тщательно выясняется, когда предмет был приобретен, из какого материала он изготовлен, его цвет, размер, форма, наличие особых пометок, признаков, дефектов и т.п. При этом уточняется, не остались ли какие-либо документы, удостоверяющие принадлежность этого предмета, и не сохранились ли части от нее.

В том случае, если потерпевший представил паспорт на похищенную у него вещь, имеющий идентичный заводской номер,

или если на предмете имеется дарственная надпись на имя хозяина вещи предъявлять такие предметы на опознание нет необходимости.

Предмет предъявляется в группе однородных, сходных между собой по виду, форме, цвету и другим признакам предметов в количестве не менее трех. Исключением из вышеизложенного правила является отождествление в единственном экземпляре уникального и редкого предмета, например, произведение искусства, исторические ценности и т.д.

Подобренные для опознания предметы следовательно в присутствии понятых раскладывает на ровной, освещенной поверхности и каждому из них присваивается порядковый номер. В протоколе опознания отмечается, под каким номером предъявляется опознаваемый предмет.

Процесс опознания предметов и его протоколирование выполняются по тем же правилам, что и при опознании живых лиц. Целесообразно после опознания предмета сфотографировать все предъявляемые предметы и фотоснимок приобщить к протоколу.

В том случае, когда предмет отсутствует, но имеется его фотография, предъявление для опознания производится по фотоснимку. Такое опознание проводится по аналогии с опознанием живых лиц по фотографии.

Предъявление для опознания живого существа производится в порядке, предусмотренном для опознания предметов. Живое существо предъявляется для опознания в числе не менее двух имеющих сходство, похожих по телосложению, цвету и другим особенностям живых существ. Животные или птицы могут быть опознаны непосредственно по месту его нахождения в стаде, или клетке с однородными существами.

Особенностью этого вида предъявления для опознания является узнавание живым существом своего хозяина. Это можно определить и по его поведению или отклику на произнесенную хозяином кличку. Данный факт должен быть отмечен в протоколе опознания.

Если живое существо является редким для данной местности, то его опознание может производиться по фотографии или в единственном числе.

Предъявление для опознания трупа производится для установления личности погибшего человека. Кроме этого могут

быть опознаны трупы живых существ и отдельные их части (шкура, ноги, рога, голова), имеющие индивидуальные признаки.

Эти объекты предъявляются в единственном числе, кроме случаев, связанных со стихийными бедствиями, катастрофами или пожарами, повлекшими человеческие жертвы, когда необходимо опознать трупы людей из множества погибших, при этом не требуется предварительный допрос опознающего.

Опознанием считаются, случаи, когда в процессе эксгумации, наружного осмотра трупа или осмотра места происшествия поступают заявления от присутствующего об узнавании личности погибшего. В данном случае этот факт отражается в протоколе производимого следственного действия.

Для предъявления для опознания трупа, подвергнутого эксгумации или находящегося в морге, необходимо произвести "туалет" трупа или его реставрацию.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и сущность предъявления для опознания.
2. Основания и процессуальный порядок опознания.
3. Виды опознания и их отличительные черты.
4. Порядок предъявления для опознания живых лиц.
5. Порядок предъявления для опознания живых существ.
6. Порядок предъявления для опознания предметов и вещей.
7. Порядок предъявления для опознания трупов и их расчлененных частей.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что такое опознание?
2. Назовите обязательные условия предъявляемые к производству опознания?
3. Какие объекты подлежат опознанию?
4. Назовите порядок предъявления для опознания?
5. С помощью каких приспособлений и научно-технических средств возможно производство опознания?
6. Каковы особенности предъявления на опознание, уникальных предметов, живых существ или трупа?

7. Какие условия должны соблюдаться при предъявлении для опознания?

8. В каких случаях допускается повторное опознание?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.

10. Петренко В.М. Предъявление для опознания при расследовании преступлений. – М., 1975.

11. Гинзбург, А. Я. Предъявление для опознания в уголовном судопроизводстве Казахстана: Учебное пособие. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

§ 5. Обыск и выемка.

Обыск— это принудительное обследование помещений, участков местности и граждан в целях обнаружения и изъятия предметов или документов, имеющих значение для дела, а равно отыскание розыскиваемых лиц и трупов, а также обнаружения имущества для обеспечения заявленного гражданского иска или возможной конфискации.

Из вышеизложенной дефиниции можно определить, что законом предусмотрены следующие виды обыска:

1. В зависимости от обыскиваемых объектов:

- а) обыск в помещениях;
- б) обыск в помещениях занимаемых дипломатическими представительствами;
- в) обыск на местности;
- г) личный обыск.

2. В зависимости от целей обыск, производится для обнаружения:

- а) разыскиваемых лиц;
- б) трупов;
- в) предметов и документов;
- г) имущества в целях обеспечения гражданского иска или конфискации.

3. В зависимости от способа организации:

- а) единичный;
- б) групповой.

4. В зависимости от принципа повторности:

- а) первичный;
- б) повторный.

В соответствии с законом обыск проводится в тех случаях, когда имеются достаточные данные полагать, что указанные предметы и документы находятся в каком-либо помещении, ином месте или у конкретного лица (ч.2 ст. 252 УПК).

Кроме этого, согласно ч.1 ст. 14 Закона "Об оперативно-розыскной деятельности" фактическими основаниями для обыска могут быть материалы, полученные в процессе оперативно-розыскной деятельности.

Процессуальным основанием для производства обыска является мотивированное постановление следователя, санкционированное следственным судьей.

Постановлением следователя без санкции на обыск может быть произведен только в случаях не терпящих отлагательства, но с последующим уведомлением прокурора в суточный срок, для проверки его законности и направления материалов следственному судье в порядке ч.14 ст. 220 УПК. Если принято решение о незаконности произведенного следователем обыска, полученные в ходе этого следственного действия результаты утрачивают доказательственное значение.

Постановление о производстве обыска документов содержащих государственную, военную, нотариальную, редакционную, служебную, коммерческую, банковскую или врачебную тайну, должно быть обязательно санкционировано прокурором или его заместителем.

Обыск в помещениях и местности состоит в обследовании жилых домов, квартир, чердаков, сараев, гаражей, мебели, приусадебных участков, садов огородов, водоемов и т.п. в целях обнаружения объектов, предметов и документов, имеющих значение для дела.

Обыск в помещениях и местности осуществляется с соблюдением требований, установленных ч.ч.13, 17 ст. 220 УПК.

Под личным обыском понимается обыск тела человека, его одежды, обуви и т.п. В соответствии с ч.1 ст. 255 УПК при наличии оснований, предусмотренных ст. 252 УПК личный обыск производится по мотивированному постановлению следователя, санкционированному следственным судьей, с обязательным присутствием понятых. Личный обыск без вынесения о том отдельного постановления, без санкции следственного судьи и в отсутствии понятых имеет место:

1) при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящейся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, могущие иметь значение для дела (ч.3 ст. 255 УПК);

2) при задержании или аресте.

Личный обыск при задержании или водворении под стражу является необходимым и производным от этих процессуальных

действий, ее целью в данном случае будет отыскание и изъятие предметов и документов имеющих значение для дела, а также запрещенных с его пребыванием в камере следственного изолятора.

В соответствии с требованиями принципов Конституции РК (ст.ст. 17, 18) при личном обыске не могут быть допущены действия унижающие честь и достоинство обыскиваемого, а также разглашение обстоятельств его частной жизни. В связи с этим личный обыск может производиться только лицом одного пола с обыскиваемым и с участием понятых и специалистов того же пола.

Производство личного обыска должно производиться двумя сотрудниками правоохранительных органов, в целях предотвращения сопротивления или нападения со стороны обыскиваемого. В данном случае лицо может быть подвергнуто принудительному обыску, с применением специальных средств и физической силы.

Обыск для обнаружения разыскиваемых лиц, производится не только в отношении скрывающегося преступника, но и потерпевших, например, при похищении человека (ст. 125 УК), незаконном лишении свободы (ст. 126 УК), торговле несовершеннолетними (ст. 135 УК) и других случаях.

Повторный обыск производится при следующих обстоятельствах:

1) когда первый обыск произведен недостаточно полно, в связи с неблагоприятными условиями (темное время суток, промерзшая или залитая водой земля, не позволившая осмотреть ряд участков и т.п.);

2) обыск был осуществлен при отсутствии соответствующих специалистов и необходимых технических либо специальных средств (необходимость использования поисковых средств, механизмов и т.п.);

3) если возникла необходимость отыскания новых предметов или документов, а также при получении следователем информации, что у обыскиваемого появились искомые объекты.

Групповой обыск – это одновременный обыск по одному, как правило, многоэпизодному уголовному делу в различных местах или у разных лиц. Каждая группа, по сути, проводит отдельный обыск, с соблюдением всех правил предусмотренных для обыска.

Однако, объединены они единой целью поиска определенных объектов имеющих значение для дела.

Обыск следует отличать от выемки. Обыск производится, когда место нахождения предмета, который подлежит изъятию не известно, то есть, возникает необходимость его поиска.

Если для поиска и изъятия объекта нет необходимости принудительного вторжения, например, в общественном месте, то их обследование не будет обыском. В данном случае на лицо один из видов осмотра.

Выемка— представляет собой изъятие у граждан, в учреждениях, организациях, на предприятиях определенных предметов и документов, имеющих значение для дела, без предварительного их поиска.

Основанием для выемки является собранные по делу фактические или оперативно-розыскные данные.

Выемка производится по мотивированному постановлению следователя, без санкции, без участия понятых, но обязательным применением научно-технических средств фиксации, а также в необходимых случаях - с участием специалиста или переводчика.

Выемка документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, должна производиться только с санкции следственного судьи.

Предметы и документы, имеющие значение для дела, выдаются добровольно или изымаются принудительно.

Выемка в жилом помещении против воли проживающих в нем лиц производится на основании мотивированного постановления следователя санкционированного следственным судьей, при этом должно быть обеспечено присутствие проживающей в нем совершеннолетнего лица, а при его отсутствии представителя местного исполнительного органа. В случае отказа в даче санкции выемка не производится. Кроме этого, если выемка не терпит отлагательства, она производится по постановлению следователя, с соблюдением требований ч.14 ст.220 УПК.

Если известно, что подлежащие изъятию предметы и документы спрятаны заинтересованными лицами, следователь для их поиска выносит постановление и производит неотложный обыск без санкции следственного судьи, с последующим его уведомлением.

Обыск или выемка осуществляются на основании мотивированного постановления следователя.

Постановление о производстве указанных следственных действий оглашается лицам, участвующим в производстве обыска или выемки и предъявляется им для ознакомления.

Следователь разъясняет присутствующим при обыске или выемке понятым и специалистам их права и обязанности. Понятые должны присутствовать при всех действиях следователя, делать замечания по поводу производимых действий, которые подлежат занесению в протокол.

Обыск или выемка в жилых помещениях производится в присутствии проживающего в нем совершеннолетнего лица, а в случае невозможности его присутствия представителя местного исполнительного органа. В помещениях и на территории организаций обыск или выемка производятся в присутствии представителей их администрации.

Обыск и выемка в помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами, а равно в помещениях, в которых проживают члены дипломатических представительств и их семьи, может производиться лишь по просьбе или с согласия главы дипломатического представительства или лица, его заменяющего, и в его присутствии. Согласие дипломатического представителя на выемку или обыск испрашивается через Министерство иностранных дел РК. При производстве обыска или выемки обязательно присутствие прокурора и представителя Министерства иностранных дел РК.

Подозреваемый или потерпевший, а также их защитники (представители) могут присутствовать при производстве обыска или выемки с разрешения следователя.

При производстве обыска или выемки целесообразно применять фотографирование или видеозапись.

Обыск и выемка, как правило, производятся днем. В исключительных случаях, не терпящих отлагательства, данные следственные действия могут быть произведены в ночное время.

Приступая к обыску или выемке, следователь предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы и документы, могущие иметь значение для дела.

При производстве выемки, если следователь получил отказ в добровольной выдаче объекта, то он производит выемку принудительно. Если же необходимы поисковые действия для обнаружения, подлежащего выдаче объекта, то следователь выносит постановление о производстве обыска и производит обыск.

При обыске, если искомый объект выдан добровольно и нет оснований опасаться сокрытия, подлежащих изъятию предметов и документов, следователь вправе не производить дальнейший обыск.

Следователь при производстве обыска имеет право вскрывать любые запертые хранилища и помещения, если владелец отказывается добровольно открыть их. Но при этом не должны допускаться излишние их повреждения.

В целях обеспечения нормального хода обыска или выемки и неразглашения его данных, следователь вправе запретить лицам, находящимся в помещении или месте, где производится данное следственное действие покидать его, а также общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска или выемки. В случае необходимости от каждого из присутствующих лиц может быть отобрана подписка о неразглашении данных подученных при производстве следственного действия.

В процессе обыска или выемки изымаются только предметы и документа относящиеся к делу. Объекты, запрещенные к обращению, подлежат также к изъятию независимо от их отношения к делу.

Имущество, на которое впоследствии может быть обращено взыскание, должны быть изъяты, кроме предметов, обозначенных в приложении к УИК РК «Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда», и тех, которые практически изъять невозможно.

Все изымаемое при обыске или выемке предъявляется понятым и другим присутствующим лицам. Как правило, изымаемые предметы и документы подлежат осмотру и детальной описи на месте производства обыска или выемки. После этого изымаемые объекты должны быть упакованы и опечатаны, а затем удостоверены подписями понятых и следователя.

О производстве обыска или выемки составляется соответствующий протокол с соблюдением общих требований, предусмотренных в ст. 199 УПК. В качестве дополнительных

средств фиксации может применяться фотосъемка, а также аудио- и видеозапись.

Протокол должен быть составлен в двух экземплярах, так как копия протокола вручается под расписку лицу, у которого производилось данное следственное действие, а при его отсутствии - совершеннолетнему члену его семьи, либо представителю жилищно-эксплуатационной организации или местного исполнительного органа, а также если обыск или выемка производились в организации, ее представителям.

Во вводной части протокола указывается:

- место и дата произведенного обыска или выемки;
- время его начала и окончания;
- должность, звание, фамилия и инициалы следователя;
- указания о постановлении, на основании которого производится обыск или выемка;
- данные об участниках следственного действия;
- отметка о разъяснении участникам обыска или выемки их прав и обязанностей.

В описательной части протокола должно быть отмечено:

- об объявлении постановления о производстве обыска или выемки лицу, у которого они будут производиться;
- предложение о добровольной выдаче разыскиваемых предметов или документов;
- где и при каких обстоятельствах (выданы добровольно или изъяты принудительно) обнаружены искомые предметы и документы их состояние;
- какие средства применялись для их обнаружения;
- какие помещения или хранилища вскрывались, каким образом, по какой причине;
- оказывал ли при этом обыскиваемый противодействие, выражающееся в нарушении порядка, а также в попытке уничтожения или сокрытия искомых объектов;
- объяснения, данные обыскиваемым лицом по факту обнаружения у него предметов или документов.

В заключительной части протокола описывается:

- перечень изымаемых объектов с точным указанием количества, меры, веса, индивидуальных признаков и, по возможности, стоимости. При описании следует избегать указаний

на конкретные признаки предметов, например, следы крови, золотой перстень или наркотическое средство и т.п., в таких случаях указывается лишь их отличительные особенности, цвет и размер;

- способ упаковки, полный текст оттиска печати следователя, надписи на упаковке наименования изъятого и подписи понятых и обыскиваемого;

- перечень предметов переданных на хранение владельцу или его представителям;

- ознакомление или оглашение протокола, а также заявления, поступившие от лиц, присутствующих при обыске или выемке.

Протокол подписывается всеми участниками данного следственного действия, в нем указывается, кому вручена копия протокола обыска или выемки, это удостоверяется подписью данного лица.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие, виды и процессуальный порядок производства обыска и выемки.

2. Основания для производства обыска и выемки.

3. Процессуальные особенности производства обыска и выемки.

4. Процессуальный порядок получения санкции на обыск.

5. Отличие обыска от выемки.

6. Особенности производства личного обыска.

7. Протокол обыска или выемки.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что такое обыск и выемка, в чем их отличительные признаки?

2. Какие виды обыска Вы знаете?

3. Назовите фактическое и юридическое основание, предъявляемое к обыску?

4. Каков порядок производства обыска и личного обыска?

5. Какие требования предъявляются к групповому обыску?

6. Какие требования предъявляются к производству обыска или выемки в жилых помещениях или помещениях, занимаемых дипломатическими представительствами?

7. Каков порядок выемки документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну?

8. Какие предметы подлежат изъятию в процессе производства обыска?

9. Каков процессуальный порядок приобщения изъятых объектов к протоколу обыска или выемки?

10. В каких случаях производится повторный или групповой обыск?

11. Что является основанием для производства неотложного обыска без санкции следственного судьи?

12. Как производится выемка в жилом помещении против воли проживающих в нем лиц?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамаи. – Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). – Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. – Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.

10. Закатов А.А., Ямпольский А.Е. Обыск. – Волгоград, 1983.
11. Долгинов С.Д. Использование обыска в раскрытии, расследовании и предотвращении преступлений. - М., 1997.
12. Куряков И. В. Актуальные вопросы производства обыска / И.В. Куряков, И.Ю. Синельников, Е.А. Суло. – Рязань: Рязанский филиал Московского университета МВД России, 2012.
13. Бедняков И.Л. Обыск: проблемы эффективности и доказательственного значения. Монография. - М.: Юрлитинформ, 2010.
14. Корнуков, В.М. Личный обыск и его роль в уголовном процессуальном доказывании / В.М. Корнуков, Р.Ж. Валиев. - Саратов: ГОУ ВПО " Саратовская гос. академия права", 2007.

§ 6. Проверка и уточнение показаний на месте. Следственный эксперимент.

Проверка и уточнение показаний на месте – это следственное действие, состоящее в том, что ранее допрошенное лицо с его согласия воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события; отыскивает и указывает предметы, документы, следы, имеющие значение для дела; демонстрирует свои определенные действия или действия других лиц; показывает, какую роль в исследуемом событии играли те или иные предметы; обращает внимание на изменения в обстановке места события; конкретизирует и уточняет свои показания, данные им на допросе.

Фактическим основанием производства данного следственного действия является полученные в процессе допроса потерпевшего, свидетеля, подозреваемого или обвиняемого сведения, которые необходимо проверить на достоверность путем их сопоставления с обстановкой происшедшего события, имеющих значение для дела. Такими сведениями могут быть - предположения следователя, полученные оперативные данные, а также необходимость сопоставления полученных доказательств с иными имеющимися в деле фактическими данными.

Юридическое основание закон не требует оформлять мотивированным постановлением. С процессуальной точки зрения основанием для проверки и уточнения показаний на месте является добровольное согласие лица на воспроизводство обстановки и обстоятельства исследуемого события на месте.

Цели производства проверки и уточнения показаний на месте указаны в ч.1 ст. 257 УПК, ими являются:

- 1) выявление достоверности показаний путем их сопоставления с обстановкой происшедшего события;
- 2) уточнение маршрута и места, где совершались проверяемые действия;
- 3) установление новых фактических данных.

Задачами производства данного следственного действия могут быть проверка и уточнение полученных показаний на истинность и получение дополнительных, имеющих отношение к делу фактических данных, которые иным путем не обнаружить.

Закон предусматривает ряд условий проведения проверки и уточнения показаний на месте:

- 1) лицо, показания которого проверяются и уточняются, должно быть до этого обязательно подробно допрошено;
- 2) необходимо обязательное согласие лица, чьи показания будут проверяться и уточняться;
- 3) в процессе производства следственного действия нельзя унижать честь и достоинство участвующих в нем лиц, а также нельзя воспроизводить действия, которые ставят под угрозу здоровье и жизнь лица, показания которого проверяются;
- 4) в необходимых случаях в производстве проверки и уточнения показаний участвуют сотрудники органов дознания, специалист и переводчик;
- 5) при производстве данного следственного действия вправе участвовать защитник;
- 6) проверка показаний каждого лица должна производиться по отдельности;
- 7) маршрут следования, место производства указанного следственного действия должно быть указано лицом, показания которого проверяются;
- 8) какое-либо постороннее вмешательство в эти действия не допустимы;
- 9) нельзя задавать наводящих вопросов;
- 10) обязательно использование технических средств фиксации результатов проверки и уточнения показаний на месте.

Проверка и уточнение показаний на месте начинается с предложения допрашиваемому лицу добровольно указать маршрут и место, где его показания будут проверяться.

Доказательственное значение имеет сам факт указания лицом, чьи показания проверяются, мест, связанных с определенными обстоятельствами, отдельных его участков, находящихся там объектов и предметов, их особенности и отличительные признаки. В частности, важно привлечь внимание участников и зафиксировать в протоколе ориентиры, рядом с которыми проходит путь, указанный и охарактеризованный данным лицом, а также следы и другие вещественные доказательства, которые должны быть изъяты.

После демонстрации действий участники следственного действия могут задавать с разрешения следователя вопросы лицу, показания которого проверяются или уточняются.

Условия, ход и результаты произведенных действий отражаются в протоколе проверки и уточнения показаний на месте, с соблюдением требований ст. 199 УПК. В протоколе обязательно следует отразить, откуда и каким образом двигались участники следственного действия. Подробно отразить условия, ход и результаты проверки и уточнения показаний на месте.

Проверку и уточнение показаний на месте следует отличать от сходных с ним следственных действий. Так, от следственного эксперимента оно отличается тем, что при проверке и уточнении показаний на месте участие лица, чьи показания проверяются, является обязательным, причем должно быть согласие данного лица на проведение такого следственного действия, не воссоздается обстановка, не требуется повторение действий проверяемого при его объяснениях, не производится опытных действий, а также не требуется установления возможности совершения определенных действий.

При проверке и уточнении показаний на месте предметом проверки являются не только те объекты которые определил следователь, а прежде всего проверка показаний лица, полученных в процессе допроса, а также уточнение своих и чужих действий на месте следственного действия - это его главное отличие от следственных осмотров.

Безусловно, данное следственное действие существенно отличается и от допроса. Допрос должен предшествовать проверке и уточнению показаний на месте, а не отождествлять его. Допрос не связан с выездом на место, его осмотром, обнаружением вещественных доказательств, и сравнением с предыдущими показаниями допрашиваемого и другими обстоятельствами, иначе говоря, цели и задачи проверки и уточнения показаний на месте намного шире, чем допроса.

На основании изложенного, можно сделать вывод, что проверка и уточнение показаний на месте является самостоятельным следственным действием.

В процессуальном праве имеет место дискуссионный вопрос о том, что проверка и уточнение показаний на месте не является

самостоятельным следственным действием. Поэтому высказывание А.Я. Гинзбурга и А.Р. Белкина о том, что: "особенность проверки и уточнения показаний на месте выражается в сочетании элементов других следственных действий (допроса, осмотра, следственного эксперимента, опознания)"²¹, по нашему мнению не приемлемы. Так как, согласно закону, данное следственное действие имеет конкретизированные, присущие только ему цели и задачи.

В связи с этим, придание проверке и уточнению показаний на месте универсальности и искусственного расширения границ, охватывающих предмет и пределы данного следственного действия не допустимо. Если в процессе проверки и уточнения показаний на месте возникает необходимость в осмотре, следственном эксперименте, дополнительном допросе, опознании, обыске, эти процессуальные действия должны производиться самостоятельно, а не в процессе и в сочетании с данным следственным действием.

Следственный эксперимент – это следственное действие для проверки и уточнения сведений, путем воспроизведения определенных действий, обстановки и иных обстоятельств исследуемого события и совершения необходимых опытов.

Фактическим основанием производства следственного эксперимента является необходимость проверки и уточнения достоверности совершения тех или иных действий либо сопоставления фактических данных полученных в результате производства других следственных действий, проверка следственных версий, а также получение новых доказательств, имеющих значение для дела.

Юридическое основание закон не требует оформлять мотивированным постановлением. В этом отношении, научно-правовой интерес представляет высказывание Р.С. Белкина о том, что: "Если предстоит проведение в ходе следственного эксперимента сложной реконструкции, связанной с материальными затратами, то в этих случаях выносится мотивированное постановление"²². Поддерживая данную точку зрения необходимо подчеркнуть следующее, что необходимость вынесения

²¹ А.Я. Гинзбург А.Р. Белкин. Указ.соч.- С.307.

²² Белкин Р.С. Криминалистическая энциклопедия. – 2-е изд-е дополненное. - М.:Мегатрон XXI, 2000. – С. 132-133.

постановления следователем может возникнуть, также, если необходимо проникновение в жилище с согласия проживающих в нем лиц и т.п. Если лица, проживающие в данном жилом помещении возражают против производства следственного эксперимента, с нашей точки зрения, его принудительное производство не допустимо, так как законодательно следственный эксперимент не обладает элементами уголовно-процессуального принуждения. Кроме этого, прокурор не имеет законодательного права на дачу санкции для производства данного следственного действия.

Виды следственного эксперимента классифицируются, исходя из целей его производства, а именно для установления:

- 1) возможности наблюдения, восприятия при определенных условиях какого-либо действия (возможности услышать, увидеть, наблюдать и т.п.);
- 2) возможности совершения определенных действий (возможность вынести похищенное через данное отверстие);
- 3) процесса наступления события преступления (расположение транспортных средств в момент столкновения);
- 4) механизма образования обнаруженных следов преступления (сопоставление орудия взлома с поверженным объектом);
- 5) выявления последовательности происшедшего события;
- 6) проверка выдвинутых по делу следственных версий.

Также, в процессе производства следственного эксперимента могут быть решены и другие вопросы, в зависимости от сложившихся обстоятельств уголовного дела.

Для производства следственного эксперимента требуется соблюдение ряда условий, они следующие:

- 1) в необходимых случаях привлечение с их согласия подозреваемых, обвиняемых, свидетелей, потерпевших и их представителей, а также специалиста, переводчика, эксперта и лиц, производящих опытные действия (статисты либо дублеры);
- 2) воспроизведение действий не должно унижать честь и достоинство участников следственного эксперимента, а также окружающих;
- 3) полностью исключается опасность для жизни и здоровья, участвующих в нем лиц;

4) опытные действия не будут нарушать конституционные права и интересы граждан, в том числе не причинят материальный ущерб государству и частной собственности граждан;

5) воспроизводится отдельное событие, но не само преступление;

6) эксперимент должен осуществляться в обстановке, наиболее приближенной к той, в которой происходило воспроизводимое событие или действие (например, имеются технические и организационные возможности его воспроизводства; созданы условия максимально приближенные к тем, в которых реально происходили события; своевременность производства эксперимента - в тоже время года и суток, при той же погоде и т.п.);

7) опытные действия должны быть максимально точными с проверяемым действием, и повторяться несколько раз;

8) обязательно использование технических средств фиксации результатов следственного эксперимента.

Необходимо указать на особенности производства следственного эксперимента, они зависят от вида и условий производства опытных действий, Так количество понятых в некоторых случаях может быть и более двух человек, например, при проверке возможности слышать разговор соучастников преступления на расстоянии и т.п. В случаях необходимости могут приглашаться понятые, имеющие определенные физические данные и профессиональные знания или навыки.

При составлении протокола следственного эксперимента соблюдаются общие требования ст. 199 УПК.

В протоколе следственного эксперимента отмечается: с какой целью, когда, где и в каких условиях производится эксперимент, фиксируется весь его процесс, последовательность и характер действий, в чем конкретно выразилось воспроизведение обстановки и обстоятельства события, кем, сколько раз производились опытные действия, какие получены результаты.

К протоколу прилагаются фотоснимки, схемы, планы, чертежи, материалы аудио- и видео записи, полученные в ходе следственного эксперимента.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и цели проверки и уточнения показаний на месте.
2. Основания и условия производства проверки и уточнения показаний на месте.
3. Понятие и виды следственного эксперимента.
4. Основания и условия производства следственного эксперимента.
5. Процессуальный порядок производства проверки и уточнения показаний на месте и следственного эксперимента.
6. Порядок фиксации проверки и уточнения показаний на месте и следственного эксперимента в протоколе следственного действия.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите основания проверки и уточнения показаний на месте?
2. Каковы сущность и цели проверки и уточнения показаний на месте?
3. Какие необходимо соблюсти условия до начала проверки и уточнения показаний на месте?
4. Чем отличается проверка и уточнения показаний на месте от следственного эксперимента?
5. Что такое следственный эксперимент?
6. Какие фактические и юридические основания требуются для назначения следственного эксперимента?
7. Назовите виды следственного эксперимента?
8. При каких условиях производится следственный эксперимент?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. - Астана, 2001.

10. Гинзбург А.Я., Белкин Р.С. Криминалистическая тактика. Учебник. / под общей ред. А.Ф. Аубакирова. - Алматы, 1998.

11. Глазырин Ф.В., Кругликов А.П. Следственный эксперимент. - Волгоград, 1981.

12. Леви А.А., Пичкалев Г.И. и др. Получение и проверка показаний на месте. - М., 1987.

§ 7. Предоставление предметов и документов

Предоставление предметов и документов подозреваемым, обвиняемым, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, их представителями - это действенная мера реализации правового статуса участников процесса, связанного с самостоятельным или представляемым интересом.

Именно для отстаивания своих законных интересов, успешного выполнения своих процессуальных функций эти лица наделены правом предоставлять предметы и документы, заявлять ходатайства, участвовать в исследовании доказательств. Реализуя эти права подозреваемый, обвиняемый, потерпевший и другие участники получают возможность влиять на направление познавательной деятельности, осуществляемой следователем и судом, вносить свой вклад в установление истины по делу.

Предоставляя соответствующие предметы и документы подозреваемый, обвиняемый и потерпевший каждый со своих позиций способствуют выяснению подлинных обстоятельств дела и установлению истины.

Иную правовую природу носит предоставление предметов и документов гражданами, предприятиями, учреждениями, организациями. Руководители предприятий, учреждений, организаций направляют предметы и документы прокурору, следователю и суду обычно по делам о преступлениях, связанных с деятельностью руководимых ими подразделений. Чаще всего такое положение имеет место в досудебном производстве. Руководитель, предоставляя доказательство, выступает не как субъект доказывания, а лишь как должностное лицо, выполняющее возложенную на него законом служебную обязанность - сообщать органам расследования и суду о совершенном на том или ином предприятии, учреждении преступлении и принимать меры к тому, чтобы виновные были привлечены к законной ответственности. Такой обязанности, естественно, не несет обвиняемый, потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик.

Согласно ч.2 ст.70 УПК, защитник, допущенный к участию в деле, вправе предоставлять предметы и документы, а так же собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе опрашивать частных лиц, а также запрашивать

справки, характеристики и иные документы из различных организаций, их объединений, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии, запрашивать с согласия подзащитного мнение специалистов для разъяснения возникающих в связи с оказанием юридической помощи вопросов, требующих специальных познаний.

Когда речь идет о представлении доказательств законодатель имеет в виду лишь материальные объекты, несущие информацию о существенных обстоятельствах дела. Это предметы, могущие впоследствии стать вещественными доказательствами, и документы, исходящие от государственных и негосударственных учреждений и организаций, должностных лиц и граждан и удостоверяющие то или иное существенное обстоятельство.

Практика показывает, что чаще всего доказательственные материалы в виде документов представляются подозреваемым (обвиняемым), потерпевшим, защитником и представителем в процессе судебного разбирательства. Это справки о состоянии здоровья подсудимого, длительности утраты трудоспособности потерпевшим, характеристики и т.д. Однако имеют место случаи представления предметов органам расследования (например, орудия преступления, оставленного преступником на месте происшествия).

Согласно ст. 259 УПК лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано произвести осмотр предоставленного предмета, документа по правилам ст. 220 УПК и принять его, если есть основания полагать, что предмет или документ имеет, или в дальнейшем может иметь значение для дела. Предметы, документы, хотя и не имеющие значения для данного дела, но изъятые из обращения, также должны быть приняты.

В случае предоставления предмета, документа, не имеющего значения для дела и не изъятых из обращения, лицо, осуществляющее досудебное расследование, немедленно после осмотра возвращает предмет, документ по принадлежности.

Следователь, дознаватель вправе без производства обыска или выемки потребовать от руководителя предприятия, учреждения, организации, а равно от граждан предоставления предметов и документов, которые необходимы для временного их использования при производстве следственных действий.

К таким предметам и документам относятся:

1) аналоги или макеты для воспроизведения обстановки и условий исследуемого события при производстве эксперимента;

2) однородные с предметом или документом, предъявляемым для опознания;

3) приспособления, инструменты, приборы, материалы для применения их при производстве следственных действий либо экспертного исследования, если ими лицо, осуществляющее досудебное расследование, либо действующие по его поручению специалист, эксперт или экспертное учреждение не располагают.

По минованию надобности эти предметы, документы подлежат возврату по принадлежности.

Руководители и другие должностные лица государственных органов, предприятий, учреждений, организаций обязаны по требованию лица, осуществляющего досудебное расследование, согласованному с прокурором, произвести в пределах своей компетенции внеплановую проверку, документальную ревизию или иную служебную проверку и представить акт ревизии или проверки со всеми приложениями в установленный срок. О требовании производства ревизий и проверок субъекта предпринимательства орган уголовного преследования в течение суток уведомляет прокурора.

Обнаружив в акте ревизии или проверки либо другом документе отступления от установленных правил, пробелы, противоречия и другие недостатки, лицо, осуществляющее досудебное расследование, вправе потребовать, чтобы отмеченные ошибки были в документе устранены.

В соответствии с требованиями ст.261 УПК о предоставлении предметов и документов, которые могут иметь значение вещественных доказательств, следователь, дознаватель составляет протокол в соответствии с правилами ст.199 УПК.

В протоколе также должны быть отражены:

1) сведения о лице, предоставившем предмет или документ;

2) ходатайство этого лица о приобщении к делу предмета или документа;

3) ход и результаты осмотра предмета или документа, а если он предоставлен по почте, то и осмотра упаковки;

4) признаки, свойства, технические характеристики этих

предметов, если они могут иметь значение для дела, отражаются в протоколе следственного действия, при производстве которого истребованные предметы были использованы;

5) фактическая передача предмета или документа лицу, осуществляющему досудебное расследование, либо возврат его лицу, предоставившему предмет или документ.

Лицу, предоставившему предмет или документ, который имеет или может иметь значение вещественного доказательства, лицом, осуществляющим досудебное расследование, выдается копия протокола, заверенная подписью.

Если принятый предмет или документ поступил по почте, копия протокола или выписка из него высылается отправителю, а почтовая квитанция прилагается к протоколу. Квитанция приобщается к протоколу и в том случае, когда поступивший по почте предмет или документ лицо, осуществляющее досудебное расследование, не считает относящимся к делу и возвращает его по почте отправителю.

Об отказе в удовлетворении ходатайства о приобщении к делу в качестве вещественного доказательства предоставленный предмет или документ лицо, осуществляющее досудебное расследование, выносит постановление. Акты ревизий и иных служебных проверок, предоставленные в качестве письменных доказательств, приобщаются к делу без специального оформления.

Получение и возврат предметов, истребованных для временного использования при производстве следственных действий, отражаются в протоколе и удостоверяются подписью лица, предоставившего предмет

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и правовая природа предоставления предметов и документов
2. Процессуальный порядок предоставления предметов и документов
3. Материальные объекты, подлежащие предоставлению по уголовному делу.
4. Процессуальный порядок осмотра предоставленных предметов и документов.

5. Порядок фиксации предоставленных предметов и документов в протоколе следственного действия.

6. Процессуальный порядок приобщения предоставленных предметов и документов к делу.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Кто вправе предоставлять следователю предметы и документы, которые, по их мнению, могут иметь значение для дела?

2. Как производится процессуальное оформление предоставленного предмета или документа?

3. Как должен поступить следователь с предметами и документами, не имеющими значения для данного дела, но изъятых из обращения?

4. Каков порядок предоставления предметов и документов по требованию следователя?

5. Процессуальный порядок оформления протокола предоставления предметов и документов.

6. Как должен поступить следователь, если в акте ревизии или проверки, либо другом документе обнаружены отступления от установленных правил, пробелы, противоречия и другие недостатки?

7. Как оформляется отказ в удовлетворении ходатайства о приобщении к делу в качестве вещественного доказательства предоставленный предметов или документов?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. - Астана, 2001.

10. Гинзбург А.Я., Поврезнюк Г.И., Калинин А.В. Справочник следователя. - Алматы, 1998.

11. Дауленбаева Г. У. Право лица на ознакомление с информацией, затрагивающей его права и законные интересы: уголовно-процессуальные аспекты : Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Алматы : Карат-Print, 2006.

12. Осмотр и предварительное исследование документов / Подволоцкий И.Н., Зинин А.М.. - М.: Юрлитинформ, 2004.

§ 8. Получение образцов.

Правовой основой следственного действия — *получение образцов* является норма ст. 262 УПК. В данной статье закреплено, что следователь вправе получить образцы, отображающие свойства живого человека, трупа, живых существ, вещества, предмета, если их исследование имеет значение для дела.

Образцы являются необходимыми для сравнения с вещественными доказательствами с целью идентификации исследуемых объектов и решения иных вопросов, имеющих значение для дела.

Фактическим основанием для получения образцов для экспертного исследования является полное идентификационное исследование образцов с имеющимися в деле вещественными доказательствами.

Юридическим основанием должно быть мотивированное постановление следователя, в котором должно быть указано: лицо, которое будет получать образцы; лицо (организация), у которого следует получить образцы; какие именно образцы и в каком количестве должны быть получены; когда и к кому должно явиться лицо для получения у него образцов; когда и кому должны быть представлены образцы после их получения.

В качестве образцов для экспертного исследования могут быть получены:

1) кровь, сперма, волосы, обрезки ногтей, микроскопические соскобы

2) внешних покровов тела;

3) слюна, пот и другие выделения;

4) отпечатки кожного узора, слепки зубов;

5) рукопись текста, изделия, другие материалы, отражающие навыки человека;

6) фонограммы голоса;

7) пробы материалов, веществ, сырья, готовой продукции;

8) образцы гильз, пуль, следов орудий и механизмов.

В зависимости от характера носителей свойств материалов, образцы классифицируются на:

1) образцы, отражающие индивидуальные признаки (например, образцы отпечатков рук и т.д.);

2) образцы, отражающие родовые (групповые) признаки (например, образцы слюны, волос и т.д.).

В зависимости от способов получения, образцы классифицируются на:

- свободные (не созданные образцы, например, письма подозреваемого и т.д.);

- экспериментальные (получаемые в результате процессуальных действий, например, смывы из полости рта, рук и т.д.).

Участники следственного действия, их права и обязанности.

Перед получением образцов для экспертного исследования следователь проводит подготовительно-организационные действия, определяет круг лиц, для участия в следственном действии, место, время и порядок его проведения, количество опытов, способ получения, а также материально-техническое обеспечение.

Следователь лично, а при необходимости с участием врача, иного специалиста, вправе получить образцы для экспертного исследования, если это не сопряжено с обнажением лица противоположного пола, у которого берутся образцы, и не требует особых профессиональных навыков. В иных случаях образцы для экспертного исследования могут быть получены по поручению следователя врачом или специалистом.

В случаях, когда получение образцов для экспертного исследования является частью экспертного исследования, оно может быть произведено экспертом.

Обязательное участие специалиста необходимо при получении образцов жизнедеятельности организма (например, образцов крови, слюны, различных смывов и т.д.).

Роль специалиста в получении образцов заключается в консультировании следователя по вопросам их количества, качества, способа изъятия, условиях хранения и упаковки, а также в оказании следователю практической помощи.

Образцы для экспертного исследования могут быть получены у подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, а также у лица, в отношении которого ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера.

При наличии данных о том, что следы на месте происшествия или на вещественных доказательствах могли быть оставлены иными лицами, образцы для экспертного исследования могут быть

получены у этих лиц, но не иначе, как после допроса в качестве свидетеля (потерпевшего) об обстоятельствах, при которых могли образоваться указанные следы.

При получении образцов для экспертного исследования методы и научно-технические средства должны быть безопасны для жизни и здоровья граждан. Применение сложных медицинских процедур или методов, вызывающих сильные болевые ощущения, допускаются лишь с письменного согласия на это лица, у которого должны быть получены образцы, а если оно не достигло совершеннолетия или страдает психическим заболеванием, то и с согласия его законных представителей.

В случае отказа подозреваемого и обвиняемого добровольно выдать образцы для экспертного исследования их получение осуществляется принудительно. У потерпевших и свидетеля образцы для экспертного исследования могут быть получены только с их согласия, за исключением случаев, когда на данном действии настаивает подозреваемый, обвиняемый для проверки показаний, изобличающих его в преступлении, а также при необходимости подучить образцы для диагностики венерических и иных инфекционных заболеваний, если такая диагностика имеет значение для дела. Принудительное получение образцов для экспертного исследования у потерпевшего и свидетеля допускается только с санкции следственного судьи или по постановлению суда в порядке, предусмотренном ч.ч. 13-1, 13-3, 13-4 ст. 220 УПК.

Порядок получения образцов для экспертного исследования обций. Следователь вызывает к себе лицо или прибывает к месту, где оно находится, знакомит его под расписку с постановлением о получении образцов для экспертного исследования, затем разъясняет ему и участвующим в данном следственном действии лицам их права и обязанности.

Уголовно-процессуальный закон не предусматривает участие понятых в получении образцов. Однако, как правило, указывает Н.П. Яблоков, в определенных случаях, когда есть основания полагать, что лицо, у которого получают образцы, может заявить о применении к нему насилия, унижения его чести и достоинства и т.д., целесообразно для участия в данном следственном действии пригласить понятых²³. С нашей точки зрения, по вышеуказанным

²³Криминалистика. Учебник / Под ред. Н.П. Яблокова. – М.: Юрайт, 2014. – С.147.

причинам необходимо приглашать понятых при принудительном получении образцов. Для получения экспертных образцов следователь лично или с участием специалиста производит необходимые действия, получает образцы для экспертного исследования, упаковывает их и опечатывает.

В случае необходимости получения свободных образцов или образцов у трупа для экспертного исследования, оно осуществляется путем производства выемки, обыска, эксгумации или одновременно с их производством.

Норма ст. 266 УПК предусматривает особый порядок получения образцов врачом или специалистом. Следователь направляет к врачу или другому специалисту лицо, у которого должны быть получены образцы для экспертного исследования, а также постановление с соответствующим поручением. Вопрос об отводах врача, другого специалиста решает следователь, вынесший постановление. Врач или другой специалист по поручению следователя производит необходимые действия и получает образцы для экспертного исследования. Образцы упаковываются и опечатываются, после чего вместе с официальным документом, составленным врачом или другим специалистом, направляются следователю.

Врач или специалист не имеют право получать образцы в принудительном порядке. В случае отказа лица от добровольной выдачи своих образцов, оно должно осуществляться с участием следователя.

В процессе исследования экспертом могут быть изготовлены экспериментальные образцы, о чем им сообщается в заключении. Следователь вправе присутствовать при изготовлении таких образцов, это отражается в составляемом им протоколе. После проведения исследования эксперт прилагает образцы к своему заключению в упакованном и опечатанном виде.

При получении образцов следователем, врачом, специалистом и экспертом главным критерием их оценки должно быть несомненность происхождения образцов, их надлежащее качество и количество, и в этих целях необходимо строго соблюдать требования, предъявляемые к порядку получения образцов. Упакованные образцы обязательно должны быть удостоверены

подписью лица, у которого их изъяли - это будет гарантией их подлинности и несомненности происхождения.

О получении образцов для экспертного исследования составляется протокол соответствии с требованиями ст. ст. 199 и 269 УПК.

В протоколе указывается кем, у кого, каким способом и какие образцы получены, а также все действия, предпринятые для получения образцов, в той последовательности, в которой они производились, примененные при этом научно-исследовательские и другие методы и процедуры. Следует особо подробно описывать условия получения образцов, так как, зная их, эксперту легче ответить на поставленные вопросы экспертного исследования.

Если образцы для экспертного исследования получены по поручению следователя врачом или другим специалистом, то он составляет об этом официальный документ, который подписывается всеми участниками указанного действия и передается следователю для приобщения к уголовному делу в порядке, установленном ч.8 ст. 199 УПК. К протоколу прилагаются полученные образцы для экспертного исследования в упакованном и опечатанном виде.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие, сущность и процессуальная природа получения образцов для сравнительного исследования.
2. Значение и основания получения образцов для досудебного расследования.
3. Классификация образцов для сравнительного исследования.
4. Процессуальный порядок получения образцов для сравнительного исследования.
5. Использование специальных познаний при получении образцов для сравнительного исследования.
6. Обеспечение прав и законных интересов личности при получении образцов для сравнительного исследования.
7. Порядок фиксации полученных образцов для сравнительного исследования в протоколе.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что такое получение образцов для экспертного исследования?

2. Назовите фактическое и юридическое основание предъявляемое к получению образцов для экспертного исследования?

3. Какие объекты могут быть получены в качестве образцов для экспертного исследования?

4. Какие Вы можете назвать виды классификаций образцов для сравнительного экспертного исследования?

5. Какими правами и обязанностями обладают участники данного следственного действия?

6. Каков процессуальный порядок получения образцов для экспертного исследования и в чем его особенности в зависимости от тех или иных обстоятельств?

7. Имеет ли право эксперт на самостоятельное получение образцов для экспертного исследования?

8. Кто может получить образцы для экспертного исследования, и каковы основания и порядок получения образцов?

9. Допускается ли принудительное получение образцов для экспертного исследования?

10. Каков порядок оформления образцов в протоколе данного следственного действия?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

7. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

8. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.

10. Бычкова А.Ф. Организация назначения производства судебной экспертизы. – Алматы, 1999.

11. Гинзбург А.Я., Поврезнюк Г.И., Калинин А.В. Справочник следователя. – Алматы, 1998.

12. Жбанков В.А. Образцы для сравнительного исследования в уголовном судопроизводстве. – М., 1969.

§ 9. Судебная экспертиза.

Судебная экспертиза представляет собой, предусмотренную уголовно-процессуальным законом форму исследования полученных в результате расследования уголовного дела объектов, проводимых экспертом на основании специальных научных знаний и направленная на дачу, по результатам исследований, заключений по обстоятельствам, имеющим докательственное значение.

Фактическим основанием назначения экспертизы являются обстоятельства, имеющие значение для дела, исследование которых с помощью эксперта могут на основе специальных знаний в науке, искусстве, ремесле или технике привести к получению новых доказательств.

При наличии в деле оснований для назначения экспертизы, на следователе не лежит обязанность ее назначения, если обвинение основано на достаточном объеме доказательств вины обвиняемого, кроме случаев обязательного назначения экспертизы, предусмотренных ст. 271 УПК. *Оно производится если по делу необходимо установить:*

1) фактические данные, свидетельствующие о причине смерти или характере причинения телесных повреждений;

2) обстоятельства, вызывающие сомнения в психическом или физическом состоянии потерпевшего или свидетеля, в их способности правильно воспринимать реальную действительность, и давать о них показания;

3) обстоятельства, вызывающие сомнения о психическом или физическом состоянии подозреваемого или обвиняемого, по поводу их вменяемости или способности в момент производства по делу отдавать себе отчет в своих действиях и руководствоваться ими, а также самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;

4) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, в тех случаях, когда это имеет значение для дела, при отсутствии документов или при наличии сомнений об их возрасте;

5) иные обстоятельства по делу, которые не возможно достоверно установить другими доказательствами.

Юридическим основанием для назначения и производства экспертизы является мотивированное постановление следователя.

Для назначения экспертизы необходимо соблюдать ряд условий, они нижеследующие:

1) экспертиза, как правило, назначается по начатому уголовному делу;

2) вопросы, поставленные перед экспертом и его заключение не должны выходить за рамки специальных знаний эксперта;

3) вопросы, предлагаемые эксперту, должны быть четкими, последовательными и не должны носить юридической нагрузки;

4) при затруднении следователя, при формулировке вопросов экспертизы необходима его консультация с экспертом или специалистом;

5) для назначения стационарной судебно-психиатрической экспертизы в отношении не содержащихся под стражей подозреваемого или обвиняемого и их водворения в закрытое лечебно-психиатрическое учреждение требуется санкционирование данного постановления у прокурора;

6) в исключительных случаях, когда для принятия решения о начале уголовного дела необходимо производство экспертизы, она может быть назначена до расследования уголовного дела.

Для принятия решения о назначении экспертизы следователь должен определить конкретный вид экспертизы, круг вопросов, требующих разрешения в процессе производства экспертизы, отобрать объекты и образцы, подлежащие научному исследованию, определить экспертное учреждение либо выбрать эксперта, которому будет поручено производство экспертизы.

В соответствии с требованиями ст. 272 УПК следователь составляет постановление о назначении экспертизы, которое состоит из трех частей:

1) вводной;

2) описательной

3) резолютивной.

Во вводной части указывается:

а) наименование назначенной экспертизы;

б) время и место составления постановления;

в) кто составил постановление, и по какому уголовному делу.

В описательной части содержится:

а) краткие обстоятельства по делу, требующие специальных познаний;

б) основания назначения экспертизы.

В резолютивной части определяется:

а) кому поручается производство экспертизы;

б) вопросы, поставленные для разрешения эксперта;

в) перечень объектов и материалов, предоставляемых в распоряжение эксперта, с указанием места, времени и обстоятельств их обнаружения и изъятия;

г) содержащиеся в деле сведения, на которых могут основываться выводы эксперта.

Постановление следователя о назначении экспертизы обязательно для исполнения органами или лицами, которым оно адресовано и входит в их компетенцию.

Наличие в деле актов ревизии, проверок, заключений ведомственных инспекций, а также официальных документов, составленных по результатам исследований, проводимых специалистами в ходе процессуальных действий, не препятствует назначению экспертизы по тем же вопросам.

Участники процесса, инициирующие назначение экспертизы. Современное уголовно-процессуальное законодательство имеет новое имущественное положение о возможности назначения судебной экспертизы по инициативе участников процесса, защищающих свои или представляемые права и интересы. В соответствии с гл. 35 УПК инициаторами назначения экспертизы являются подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, законные представители несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого, представители потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя и гражданского ответчика.

Данные лица имеют право заявлять ходатайства о назначении экспертизы в письменном виде. Представлять следователю вопросы по которым, по их мнению, должно быть дано заключение экспертизы.

Указывают объект исследования, а также называют лицо (лица), которое может быть приглашено в качестве эксперта либо определяет экспертное учреждение. Участники процесса, инициирующие назначение экспертизы, могут представлять в качестве объектов экспертного исследования предметы и документы. Рассмотрев ходатайство о назначении экспертизы,

следователь отклоняет те из вопросов, которые не относятся к компетенции эксперта, выясняет, нет ли оснований для отвода эксперта, после чего выносит постановление о назначении и производстве данной экспертизы, с соблюдением требований, указанных в ч. 1 ст. 272 УПК. В исключительных случаях, когда вопросы, представленные на ее разрешение, не относятся к уголовному делу или не входят в компетенцию эксперта, а также представленные инициатором экспертизы предметы и документы не могут быть объектом научного исследования, следовательно вправе мотивированным постановлением отказать в назначении экспертизы.

В научной литературе сущность назначения экспертизы по ходатайству участников процесса понимается различно. В частности С.Ф. Бычкова считает, что норму ст. 272 УПК следует отличать от назначения экспертизы по ходатайству участников процесса в порядке ч.1 ст. 274, по признакам того, что: во-первых лицо, ведущее уголовный процесс, не вправе отказать в назначении экспертизы, за исключением случаев, когда вопросы, представленные на ее разрешение, не относятся к уголовному делу или не входят в компетенцию эксперта; во-вторых возмещение издержек, связанных с оплатой производства экспертизы, производится за счет инициатора ее назначения²⁴.

Вместе с тем первый вышеуказанный признак отличительного применения, при рассмотрении ходатайств участников процесса не имеет. Все поступившие от иницирующих назначение экспертизы лиц ходатайства, следователем должны рассматриваться по общим требованиям, предусмотренным ч.4 ст. 272 УПК, не зависимо когда было заявлено ходатайство до назначения экспертизы, в момент ознакомления с постановлением о назначении экспертизы или заключением эксперта. Второй признак, указанный С.Ф. Бычковой, также вызывает возражения, так как противоречит положениям уголовно-процессуального закона. Назначение и производство экспертизы по ходатайству участников процесса осуществляется официально, по мотивированному постановлению следователя и должно производиться в соответствии с общими правилами, предусмотренными Законом РК "О судебно-экспертной деятельности" от 10 февраля 2017 года, и ч.7 ст. 272 УПК.

²⁴ С.Ф. Бычкова, А.Я. Гинзбург. Указ.соч. - С. 65.

На основании требований ч. 1., п.3 ст. 177 УПК возмещение издержек, связанных с оплатой производства экспертизы, может производиться инициатором экспертизы, только в случаях определенных двухсторонним договором, в частном порядке, то есть вне пределов уголовного дела и без участия следователя.

Кроме инициативы о назначении экспертизы подозреваемый, обвиняемый и потерпевший наделены законом, рядом дополнительных прав:

1) знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и получать разъяснение принадлежащих им прав, о чем составляется протокол;

2) заявлять отвод эксперту либо ходатайствовать об отстранении экспертного учреждения от производства экспертизы в случаях установления обстоятельств, ставящих под сомнение заинтересованность в исходе дела эксперта или экспертного учреждения;

3) ходатайствовать о привлечении в качестве эксперта сотрудников конкретных органов судебной экспертизы, а также о проведении экспертизы комиссионно;

4) представить дополнительные или уточнить поставленные перед экспертом вопросы;

5) присутствовать с разрешения следователя при производстве экспертизы и давать объяснения эксперту.

Перечисленными правами обладают также свидетель, подвергнутый экспертизе и лицо, в отношении которого ведется производство по применению принудительных мер медицинского характера, если это позволяет его психическое состояние.

Экспертиза потерпевших и свидетелей производится только с их письменного согласия. Если эти лица не достигли совершеннолетия или признаны судом недееспособными, письменное согласие на проведение экспертизы дается их законными представителями. Указанное правило не распространяется на проведение экспертизы в случаях, предусмотренных ст. 271 УПК.

Если экспертиза была проведена до признания лица подозреваемым или предъявления постановления о квалификации деяния подозреваемого, следователь обязан ознакомить его с постановлением о назначении экспертизы, с заключением эксперта

и разъяснить ему его права и обязанности, перечисленные в ч.1 ст. 274 УПК.

Кроме того, согласно ст.ст. 17 и 18 Конституции РК необходимо разъяснить, что подозреваемый, потерпевший не будут в процессе производства экспертизы подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению, а также медицинским, научным или иным опытам без его добровольного согласия, а его право на личную и семейную тайну будет обеспечено экспертом и следователем, назначившим экспертизу.

Неисполнение требования уголовно-процессуального закона об ознакомлении вышеуказанным участникам процесса с постановлением о назначении экспертизы приводит к тому, что заключение эксперта утрачивает доказательственное значение.

В соответствие с требованиями ч. 3 ст. 18 Конституции РК целесообразно ознакомливать с постановлением о назначении экспертизы также гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей, так как своевременное выяснение их позиции по вопросам экспертизы исключит назначение дополнительной или повторной экспертизы, либо отвод эксперта.

В случае удовлетворения ходатайства заявленного лица, следователь соответственно изменяет или дополняет свое постановление о назначении данной экспертизы.

В случае отказа в ходатайстве следователь выносит постановление, которое объявляется под расписку лицу, заявившему ходатайство, в соответствии со ст. 274 УПК.

Следователь определяет и подготавливает *объекты для экспертного исследования*. По уголовному делу ими могут быть:

- обнаруженные в ходе производства следственных действий или представленные участниками процесса материальные объекты, сохранившие следы преступления;

- трупы или его части;

- любые животные, птицы и другие живые существа;

- различного рода документы;

- материалы уголовного дела об обстоятельствах необходимых экспертам для дачи заключения;

- тело и состояние психики человека, в том числе сведения о телесных повреждениях, причиненных потерпевшему, либо о

психическом или физическом заболевании подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля;

- образцы для идентификационного исследования;
- копии или выписки из инструкций, нормативных актов и служебной документации, регламентирующих производственную деятельность.

Достоверность, допустимость и пригодность представленных объектов для экспертного исследования должен гарантировать и нести за это ответственность орган или лицо, назначившее экспертизу. В связи с этим объекты экспертного исследования должны, как правило, передаваться эксперту в упакованном и опечатанном виде²⁵.

В остальных случаях лицо, назначившее экспертизу, должно обеспечить доставку эксперта к месту нахождения объектов исследования, беспрепятственный доступ к ним и условия, необходимые для проведения исследования.

Обращение с объектами экспертного исследования осуществляется в соответствии с правилами изъятия, приобщения к делу, хранения и уничтожения вещественных доказательств, предусмотренных ст.ст. 118, 220 УПК.

Общепринятым основанием для классификации судебной экспертизы служат те отрасли научных знаний, которые используются сведущими лицами, привлекаемыми в качестве экспертов для дачи заключений.

По данному признаку судебные экспертизы принято подразделять на следующие роды: судебно-медицинские, криминалистические, автотехнические, пожарно-технологические, судебно-психиатрические, судебно-психологические, судебно-биологические, по технике безопасности, химические, физические, фармакологические, судебно-бухгалтерские, судебно-товароводческие, пищевых продуктов, агротехнические, агрохимические, зоотехнические, ветеринарные, литературоведческие, искусствоведческие и другие.

Следовательно необходимо правильно ориентироваться в классификации судебных экспертиз при расследовании уголовного

²⁵Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001. - С.85.

дела. Поэтому необходимо остановиться на перечне наиболее часто применяемых в правоприменительной деятельности видов экспертиз - криминалистического и судебно-медицинского рода судебных экспертиз.

Криминалистические экспертизы делятся на следующие виды: судебно-трассологическая; судебно-почерковедческая; судебно-техническая экспертиза документов; экспертиза поддельных денег и ценных бумаг; фоноскопическая; видео-фоноскопическая; портретная экспертиза, экспертиза электронно-вычислительной техники и программного обеспечения, судебно-баллистическая; экспертиза взрывных устройств, взрывчатых веществ и продуктов взрыва; экспертиза веществ, материалов и изделий (наркотических средств, металлов, радиоактивных веществ и др.); судебно-минералогическая и другие.

Видами судебно-медицинской экспертизы являются: судебно-медицинская экспертиза вещественных доказательств; экспертиза трупа или его частей; экспертиза живых лиц; судебно-медицинская экспертиза по материалам дела и другие.

В каждом виде судебной экспертизы существуют подразделения на подвиды. Например, к судебно-биологической экспертизе вещественных доказательств относятся исследование крови, мочи, волос, микрочастиц и другие.

По признаку обязательности проведения судебной экспертизы они делятся на:

- 1) обязательные, то есть те, назначение и проведение которых предусматривается непосредственно нормой ст. 271 УПК;
- 2) необязательные, которые назначаются производством по решению следователя исходя из материалов уголовного дела.

По количеству экспертов, принимающих участие в исследовании судебные экспертизы подразделяются на:

- 1) единоличные;
- 2) комиссионные;
- 3) комплексные.

Комиссионные экспертизы назначаются в случаях необходимости производства сложных экспертных исследований и проводятся двумя и более экспертами одной специальности. Закон предусматривает обязательное назначение комиссионного исследования при производстве судебно-психиатрической

экспертизы по вопросу о вменяемости. Решение о производстве комиссионной экспертизы помимо следователя, по представленным материалам вправе самостоятельно назначить руководитель органа судебной экспертизы. Члены экспертной комиссии совместно анализируют полученные результаты и, придя к общему мнению, подписывают заключение либо сообщение о невозможности дать заключение. В случае разногласия между экспертами каждый из них или часть экспертов дает отдельное заключение либо эксперт, мнение которого расходится с³ выводами остальных членов комиссии, формулирует его в заключении отдельно.

В случае возникновения необходимости в исследовании объекта специалистами разных отраслей научных знаний назначается *комплексная экспертиза*. Например, для исследования обнаруженного на месте происшествия ножа со следами крови и отпечатков пальцев рук, необходимо, для того, чтобы не уничтожить вышеупомянутые следы, одновременное производство судебно-биологической, дактилоскопической и трасологической экспертизы. В заключении комплексной экспертизы должно быть указано, какие исследования в каком объеме провел каждый эксперт и к каким выводам он пришел.

Каждый эксперт подписывает ту часть заключения, в которой содержатся эти исследования. На основе результатов исследований, проведенных каждым из экспертов, ими формируется общий вывод по правилам, предусмотренным ч. 3 ст. 282 УПК.

По месту производства судебной экспертизы можно подразделить на:

- 1) производимые органом судебной экспертизы (ст. 276 УПК);
- 2) производимые вне органа судебной экспертизы (ст. 277 УПК).

Судебные экспертизы, кроме того, подразделяются по объему исследования на: 1) основную, 2) дополнительную, а по последовательности производства на: 1) первичную, 2) повторную экспертизу.

Дополнительная экспертиза назначается в случаях недостаточной ясности или полноте заключения, а также для разрешения вопросов, ранее не подвергавшихся исследованию при производстве экспертизы. Ее производство может быть поручено тому же или иному эксперту.

В случае необоснованности заключения экспертизы или возникновения сомнений в его правильности, может быть назначена повторная экспертиза, поручаемая другому эксперту, как правило, комиссии экспертов. При назначении повторной экспертизы следователь вновь задает те же вопросы, которые были поставлены для разрешения перед первичной экспертизой. Постановление следователя о назначении повторной экспертизы должно конкретно мотивировать его несогласие с результатами первичной экспертизы.

При поручении производства дополнительной или повторной экспертиз экспертам должны быть представлены заключения предыдущих экспертиз.

Процессуальный статус эксперта.

Для дачи заключения по вопросам, возникающим в процессе расследования уголовного дела следователь в качестве эксперта может вызвать незаинтересованное в деле лицо, обладающее специальными научными познаниями.

Лицо, вызванное в качестве эксперта, должно явиться во всех случаях независимо от того, сможет ли оно выполнить по своим знаниям обязанности эксперта, и лишь по прибытии он может заявить самоотвод.

Эксперт, не явившийся по неуважительным причинам, может быть доставлен приводом. За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет уголовную ответственность в соответствии со ст. 420 УК, о чем он предупреждается при его назначении, а эксперты органов судебной экспертизы считаются по роду своей деятельности ознакомленными с правами и обязанностями, о чем они указывают в акте экспертизы.

Эксперт обязан провести полное и всестороннее исследование материалов экспертизы с применением новейших достижений науки и техники, с использованием современных научно-обоснованных методик исследования и дать правильное заключение по поставленным перед ним вопросам.

Кроме этого он обязан давать показания по вопросам, связанным с проведением экспертного исследования и данным заключением. Он не должен разглашать сведения об обстоятельствах дела и иные сведения, ставшие ему известными в связи с производством экспертизы.

Эксперт в тоже время наделен определенными правами, правильное использование которых позволит ему успешно выполнить поставленные перед ним задачи.

Он имеет право знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету экспертизы, знание экспертом материала дела обеспечивает более полное исследование объектов экспертизы.

Объективность заключения экспертизы зависит от наличия соответствующих материалов для более глубоко и сравнительного исследования. Поэтому он имеет право заявлять ходатайства о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения; с разрешения органа, ведущего уголовный процесс, участвовать в производстве следственных действий и задавать их участникам вопросы, относящиеся к предмету экспертизы. В тоже время эксперт не вправе, помимо органа, ведущего уголовный процесс, вести переговоры с участниками процессе по вопросам, связанным с проведением экспертизы; самостоятельно собирать материалы для исследования; 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.

В случае непредставления дополнительных материалов, а также если поставленные перед ним вопросы выходящими за пределы его знаний эксперт вправе отказаться от дачи заключения, сообщив об этом органу, назначившему экспертизу. Сообщение об отказе в производстве экспертизы должно содержать конкретную мотивировку, обосновывающую позицию эксперта (ст. 252 УПК).

Если при производстве экспертизы, следователь нарушил права эксперт та, последний имеет возможность приносить жалобы на неправомерность данных действий.

В соответствии с законом эксперт имеет право на возмещение расходов понесенных при производстве экспертизы, а также на вознаграждение на выполненную работу, если производство судебной экспертизы не входит в круг его должностных обязанностей либо определено договором со стороной в случае выполнения работы по договоренности.

Заключение эксперта и его оценка.

После производства необходимых исследований эксперт или экспертная группа составляют заключение, которое структурно состоит из трех частей: вводной, исследовательской и выводов.

Во вводной части указывается:

- наименование экспертизы ее номер;
- особо отмечается, является ли она дополнительной, повторной, комплексной или комиссионной;
- наименование органа судебной экспертизы, место и время производства экспертизы;
- сведения об эксперте (экспертах), фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы по специальности, ученая степень, ученое звание, занимаемая должность;
- отметка, удостоверенная подписью эксперта, о том, что он предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения;
- указывается номер и наименование уголовного дела, по которому назначена экспертиза, орган назначивший экспертизу;
- дата поступления материалов на экспертизу в экспертное учреждение и дата подписания заключения;
- правовое основание проведения экспертизы;
- краткое изложение обстоятельств, обусловивших назначение экспертизы;
- наименование поступивших на экспертизу материалов, способ доставки и вид упаковки исследуемых объектов;
- ходатайства о предоставлении дополнительных материалов заявленные экспертом, результаты их рассмотрения;
- сведения о лицах, присутствующих при производстве экспертизы;
- какие материалы уголовного дела эксперт использовал;
- вопросы, поставленные на разрешение экспертизы.

Вопросы приводятся в той формулировке, в какой даны в постановлении о назначении экспертизы. Изменение их формулировки не допускается. При наличии нескольких вопросов эксперт вправе сгруппировать их, изложить в той последовательности, которая обеспечила бы наиболее целесообразный порядок производства исследования, если при производстве экспертизы эксперт установит обстоятельства,

имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать их в своем заключении.

При производстве дополнительных и повторных экспертиз во вводной части излагаются также сведения о первичных экспертизах (кем, где, когда, номер и дата заключения, выводы, а также мотивы назначения дополнительной или повторной экспертизы).

Исследовательская часть заключения экспертизы должна содержать описание самого процесса экспертизы, методику исследования полученных материалов. Каждому вопросу, разрешаемому экспертом, должен быть отведен отдельный раздел исследовательской части.

В исследовательской части отражается:

- состояние объектов экспертного исследования;
- методы исследования и технические условия их применения;
- ссылка на справочно-нормативные материалы, данные о литературных источниках;
- условия проведения экспертного и следственного экспериментов, получения образцов;
- ссылки на иллюстрации, приложения и необходимые пояснения к ним;
- экспертная оценка результатов исследования;

Заключение должно содержать обоснование невозможности ответить на все или некоторые из поставленных вопросов, если обстоятельства, о невозможности дать заключение выявлены в ходе исследования (ч. 3 ст. 283 УПК).

В исследовательской части заключения комплексной экспертизы, исследования каждого из экспертов излагаются отдельно.

При производстве повторной экспертизы, в заключении указывается причины расхождения результатов исследований с результатами первичной экспертизы, если они были достоверно установлены.

Выводы представляют собой ответы на поставленные перед экспертом вопросы. На каждый из этих вопросов должен быть дан ответ по существу либо указано на невозможность его разрешения.

Вывод является квинтэссенцией экспертного заключения, именно он определяет его доказательственное значение по делу.

Поэтому выводы должны и быть изложены четким и ясным языком, но допускающим различных толкований.

Выводы эксперта могут классифицироваться на различные формы:

- для идентификационных исследований характерны два вида выводов - об индивидуальном тождестве или родовой (групповой) принадлежности;

- классификационный вывод дается, когда устанавливается принадлежности объекта к какому-то классу, категорий;

- при ситуалогических исследованиях даются выводы о механизме совершенного события об его условиях и обстоятельствах;

- в процессе диагностических исследований определяются свойства и состояние объекта, соответствие или несоответствие их какой-то норме²⁶.

Имеет широкое применение деление логических форм классификации выводов эксперта на:

- 1) достоверные и вероятные;
- 2) о возможности и действительности;
- 3) однозначные и альтернативные;
- 4) условные и безусловные;
- 5) утвердительные и отрицательные²⁷.

Деление выводов на достоверные, и вероятные проводятся по степени их подтвержденности. Достоверный вывод основан на результатах исследования полностью его подтверждающих. Вероятный вывод обоснован лишь частично.

Выводы о возможности, в отличие от выводов о действительности, констатируют не факт объективной действительности, а лишь возможность какого-либо события, явления.

Альтернативный вывод имеет место, когда эксперту не удалось прийти к единому варианту решения.

Условный бывает вывод, в котором его истинность ставится в зависимость от какого-либо условия.

²⁶ Капсаямова С.С. Теория и практика судебно-экономической экспертизы. – Астана, 2009. – С.92.

²⁷ Орлов Ю.К. Заключение эксперта и его оценка (по уголовным делам). Учебное пособие. - М.: Юрист, 1995. – С.31.

Отрицательный вывод формулирует отсутствие устанавливаемого факта, события, свойства.

Заключение подписывается экспертом, производящим исследование и заверяется личной печатью, и направляется в орган, назначивший экспертизу. В случае проведения экспертизы органом судебной экспертизы подпись эксперта (экспертов) заверяется печатью указанного органа.

К заключению должны быть приложены оставшиеся после исследования объекты, в том числе образцы, а также фототаблицы, схемы, графики, таблицы и другие материалы, подтверждающие выводы эксперта. Приложение к заключению подписывается экспертом (экспертами).

Предметы, документы и образцы, бывшие объектами экспертного исследования должны иметь соответствующие пометки эксперта, упакованы, опечатаны и заверены подписью и печатью эксперта.

Оценка заключения эксперта. Заключение эксперта, как и все другие доказательства, не имеет никакой заранее установленной силы и подлежит оценке, по внутреннему убеждению, по правилам, предусмотренным ст. 125 УПК. Уголовно-процессуальный закон в ч. 3 ст. 116 УПК прямо предусматривает, что заключение эксперта не является обязательным для органа, ведущего уголовный процесс, однако его несогласие с заключением должно быть мотивировано.

Оценка заключения эксперта должна осуществляться путем его анализа и сопоставления с другими доказательствами, собранными по делу. Заключение подлежит оценке с точки зрения их относимости, допустимости и достоверности в уголовном деле, основанном на всестороннем, полном и объективном рассмотрении выводов эксперта.

На недопустимость некритической оценки заключения эксперта и на необходимость его тщательной и всесторонней оценки указано в Нормативном постановлении Верховного Суда РК № 16 от 26 ноября 2004 года "О судебной экспертизе по уголовным делам".

Критерием допустимости заключения эксперта является: соблюдение процессуального порядка и процессуальной формы экспертизы; должно быть проверено, не подлежит ли эксперт отводу; допустимость этих объектов, исследовавшихся экспертом, то есть соблюдение процессуального порядка получения

соответствующих объектов и правила надлежащего их хранения после изъятия; и, наконец, необходимо проверить правильность оформления заключения эксперта, наличие в нем всех необходимых реквизитов, предусмотренные ст. 283 УПК.

Для определения критериев достоверности заключения эксперта необходимо проверить, насколько научно обоснованы выводы эксперта, достаточно ли они аргументированы, подтверждены проведенными исследованиями; надежность примененной экспертом методики и правомерность ее применения; достаточность представленного эксперту исследовательского материала; правильность представленных следователем эксперту исходных данных; полноту проведенного экспертного исследования.

При оценке заключения эксперта следователю необходимо определить его относимость, то есть внутреннее присущее свойство выводов экспертизы, выражающее их существенную, объективную связь с любым искомым фактом по конкретному расследуемому делу.

Совершенно верно указывает С.Ф. Бычкова, что «Сообщение эксперта о невозможности дать заключение не является судебным доказательством, поскольку не содержит фактических данных об обстоятельствах уголовного дела. Однако его оценка производится по тем же принципам, по которым оценивается заключение эксперта...»²⁸.

Последним этапом оценки заключения экспертизы является определение его доказательственной силы в совокупности с полученными результатами о допустимости, достоверности и относимости доказательств.

Доказательственное значение заключения экспертизы может быть различным в зависимости от классификации вида заключения данного экспертом. Если категорическое заключение экспертизы является прямым источником доказательств, а фактические данные, изложенные в выводах экспертизы - доказательствами по делу, то предположительное заключение не является источником доказательств, оно может иметь лишь оперативно-следственное

²⁸ Бычкова С.Ф. Организация назначения производства судебной экспертизы. – Алматы, 1999. – С.109.

значение для дальнейшего проведения дополнительных оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий, в целях достижения истины по делу. Так же по результатам оценки заключения экспертизы может быть проведен допрос эксперта либо назначена дополнительная или повторная экспертиза.

Допрос эксперта проводится для разъяснения и дополнения заключения или, если возникла необходимость уточнить примененные экспертом методы и термины, при условии, когда не требуется проведение дополнительных исследований, при этом может быть поставлен вопрос имеющий самостоятельное доказательственное значение, для подтверждения выводов эксперта.

Допрос эксперта до предъявления им заключения не допускается. Результаты допроса эксперта могут являться основанием для назначения дополнительной или повторной экспертизы.

Эксперт может изложить свои ответы собственноручно. Протокол допроса эксперта составляется в соответствии с требованиями ст. 199 УПК.

Ознакомление подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и свидетеля подвергавшегося экспертизе с заключением эксперта или его сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта являются самостоятельными процессуальными действиями, по поводу которых составляются отдельные протоколы.

В протоколе ознакомления указываются, когда, где и кто и кого ознакомил с заключением экспертизы, какие дополнительные материалы, являющиеся приложением к заключению, предъявлялись для ознакомления. Если от лица ознакомливаемого с заключением экспертизы поступили свои пояснения, замечания, возражения, и отводы, они должны быть внесены в данный протокол. Письменные объяснения, замечания и ходатайства отмечаются в протоколе, и они приобщаются к делу.

В случае удовлетворения или отклонения такого ходатайства, следователь выносит соответствующее постановление, которое под расписку объявляется лицу заявившему ходатайство.

Указанные правила ст. 286 УПК применяются и в случаях, когда экспертиза была произведена до квалификации деяния подозреваемого или признания подозреваемым или потерпевшим.

Несовершеннолетним и лицам, страдающим физическим или психическим недостатками, целесообразно предъявлять для ознакомления заключением экспертизы в присутствии их защитника или законных представителей.

С нашей точки зрения, необходимо при ознакомлении указанных лиц с заключением эксперта, кроме того, предъявлять им для ознакомления и объекты, подвергшиеся исследованию, сравнительные образцы, аудио- и видео, кино- и фото материалы и другие приложения.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие, сущность, цели и задачи судебной экспертизы.
2. Предмет и объект судебной экспертизы.
3. Классификация судебных экспертиз в уголовном процессе.
4. Основания и порядок назначения судебной экспертизы в уголовном процессе.
5. Порядок производство судебной экспертизы.
6. Заключение судебной экспертизы и его оценка в уголовном процессе.
7. Использование результатов судебной экспертизы в уголовном процессе.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите основания для обязательного назначения экспертиз?
2. Какие необходимо соблюдать условия при назначении экспертизы?
3. Какова структура и содержание постановления о назначении экспертизы?
4. Кто из участников процесса имеет право инициировать назначение экспертизы?
5. Какими правами наделены потерпевший, подозреваемый и обвиняемый при назначении экспертизы, а также при ознакомлении с заключением экспертизы?
6. В чем заключается сущность назначения экспертизы по ходатайству участников процесса?
7. Какие Вы знаете объекты и виды судебных экспертиз?

8. Чем отличается комиссионная экспертиза от комплексной экспертизы?
9. Какими полномочиями обладает эксперт при производстве экспертизы?
10. Какова структура заключения эксперта?
11. Назовите классификационные признаки заключения экспертизы?
12. Каков порядок и метод оценки заключения экспертизы?
13. Определите соотношение допустимости, достоверности и относимости при оценке следователем заключения эксперта?
14. Каков процессуальный порядок допроса эксперта?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
5. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.
6. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
7. Бычкова С.Ф., Гинзбург А.Я. Следственные действия. - Алматы, 1998.
8. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана, 2001.
9. Капсалямов К.Ж., Капсалямова С.С. Уголовное преследование в органах дознания. – Астана, 2002.
10. Капсалямова С.С. Теория и практика судебно-экономической экспертизы. – Астана, 2009.

11. Бычкова С.Ф. Организация назначения производства судебной экспертизы. – Алматы, 1999.
12. Гинзбург А.Я. Проведение экспертизы при расследовании преступлений органами внутренних дел. – Караганда, 1987.
13. Орлов Ю.К. Заключение эксперта и его оценка (по уголовным делам). - М., 1995.
14. Поврезнюк Г. И. Судебная экспертиза (подготовка и назначение в уголовном и гражданском процессах): Учеб.пособие / под ред. А.Ф.Аубакиров. - 2-е изд., перераб. и доп. - Алматы: ТОО "Аян Эдет", 2000.
15. Аверьянова Т.В. Судебная экспертиза: Курс общей теории. – М.: Норма, 2008.

ГЛАВА 21. НЕГЛАСНЫЕ СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

§ 1. Понятие, виды, условия и основания проведения негласных следственных действий.

Негласные следственные действия – это разновидность следственных действий, проводимые в процессе досудебного производства без информирования участников уголовного судопроизводства, интересов которых оно касается в порядке и случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

Указанные действия позволяют с соблюдением требований уголовно-процессуального законодательства, получить негласным способом, фактические данные об уголовном правонарушении или лице, его совершившем, которые будут иметь непосредственное доказательственное значение в уголовном деле.

Виды негласных следственных действий:

- 1) негласные аудио- и (или) видеоконтроль лица или места;
- 2) негласные контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи;
- 3) негласное получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами;
- 4) негласное снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации;
- 5) негласный контроль почтовых и иных отправлений;
- 6) негласные проникновение и (или) обследование места;
- 7) негласное наблюдение за лицом или местом;
- 8) негласный контрольный закуп;
- 9) негласные внедрение и (или) имитация преступной деятельности.

Предусмотренные УПК негласные следственные действия производятся, если для выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, сведения о фактах необходимо получить, не информируя вовлеченных в уголовный процесс лиц, интересы которых они затрагивают.

Негласные следственные действия, за исключением негласного контроля почтовых и иных отправлений, производятся по поручению органа досудебного расследования уполномоченным подразделением правоохранительного или специального государственного органа с использованием форм и методов оперативно-розыскной деятельности.

Негласные следственные действия, предусмотренные п.п. 1 – 6 ст. 231 УПК, проводятся с санкции прокурора, порядок которых установлен ст. 234 УПК.

Негласные следственные действия проводятся при наличии одного из следующих оснований:

1) по делам о преступлениях, санкция за совершение которых предусматривает наказание в виде лишения свободы от одного года и выше;

2) по преступлениям, подготавливаемым и совершаемым преступной группой;

Для выявления, пресечения и раскрытия других уголовных правонарушений, не предусмотренных ч.4 ст. 232 УПК, могут проводиться только негласные следственные действия: негласное наблюдение за лицом или местом; негласный контрольный закуп; негласные внедрение и (или) имитация преступной деятельности.

В случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц по их заявлению или с их письменного согласия разрешается проведение негласных следственных действий: негласные аудио- и (или) видеоконтроль лица или места; негласные контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи; на основании постановления органа досудебного расследования с обязательным уведомлением прокурора в течение 24 часов с момента вынесения постановления.

Негласные следственные действия производятся в отношении:

1) лица, на которое в заявлении, сообщении об уголовном правонарушении указано как на лицо его подготавливающее, совершающее или совершившее, либо в отношении которого имеются иные основания полагать, что оно имеет отношение к расследуемому правонарушению либо обладает сведениями о подготавливаемом, совершаемом или совершенном уголовном правонарушении;

- 2) подозреваемого;
- 3) потерпевшего с его письменного согласия;
- 4) третьего лица, если есть сведения, что третье лицо получает или передает информацию, имеющую значение для дела;
- 5) места в случае, если имеются обстоятельства или предполагается их возникновение, которые могут иметь значение для дела.

Запрещается проводить негласные следственные действия в отношении адвокатов, осуществляющих профессиональную помощь, за исключением случаев, когда имеются основания полагать, что ими готовится или совершено тяжкое или особо тяжкое преступление.

Не допускается осуществление негласных следственных действий, а также использование полученной в ходе их проведения информации для достижения целей и задач, не предусмотренных УПК.

Порядок подготовки и направления поручения на проведение негласных следственных действий.

Условием для проведения негласных следственных действий является поручение лица, производящего досудебное расследование, подразделению-исполнителю. Данное поручение, на основании ч.1 ст. 241 УПК, требует соблюдение конфиденциальности и не подлежит разглашению.

Поручение составляется в двух экземплярах. Первый экземпляр, в запечатанном конверте, с указанием адресата и пометкой «Лично», в соответствии с требованиями делопроизводства в Республике Казахстан, направляется через подразделение, осуществляющее функции по документационному обеспечению, в подразделение-исполнитель.

Второй экземпляр поручения на время проведения негласного следственного действия не должен приобщаться к материалам уголовного дела, и требует соблюдением конфиденциальности органами досудебного производства.

В поручении на проведение негласных следственных действий нельзя давать указания о методах их проведения, конкретных лицах, которым оно поручается, а также субъектах, выполняющих работу на конфиденциальной основе и в конспиративной форме, а также иные государственные секреты.

Поручение на проведение негласных следственных действий имеет следующую структуру:

- 1) место, время и дату его вынесения;
- 2) должность, звание, фамилию и инициалы лица, производящего досудебное расследование;
- 3) номер уголовного дела;
- 4) статьи УПК, на основании которых дается поручение и вид негласного следственного действия;
- 5) описание фактуры уголовного дела и уголовно-правовую квалификацию деяния;
- 6) сведения о лице, месте либо предмете, в отношении которого планируется проводить негласное следственное действие, в том числе необходимость обеспечения конфиденциальности его анкетных данных;
- 7) срок и цель его проведения;
- 8) конкретные причины, послужившие основанием для дачи поручения;
- 9) личную подпись лица, производящего досудебное расследование.

Руководитель подразделения-исполнителя, получив поручение, немедленно принимает меры по его выполнению и поручает его проведение конкретному оперативному сотруднику, который выносит в двух экземплярах постановление о проведении конкретного вида негласного следственного действия, которому присваивается соответствующий гриф секретности. В случае отсутствия в поручении сведений, необходимых для составления постановления подразделение-исполнитель в срок не более 24-х часов с момента получения поручения может запросить дополнительные сведения.

При невозможности проведения негласного следственного действия лицу, производящему досудебное расследование, незамедлительно направляется письменное уведомление за подписью руководителя подразделения-исполнителя с изложением причин.

Постановления о проведении негласных следственных действий, предусмотренных п.п. 1 - 6 ст. 231 УПК, санкционируются у уполномоченного прокурора. В случае отказа дачи санкции оба экземпляра несанкционированного постановления

направляются лицу, производящему досудебное расследование, для приобщения к уголовному делу. На основании ч.1 ст. 235 УПК, в случаях, не терпящих отлагательства, законом допускается производство негласного следственного действия, без санкции прокурора, с последующим его уведомлением в течение 24 часов, для проверки законности его проведения и получения санкции.

Подразделение-исполнитель самостоятельно определяет очередность исполнения нескольких видов негласных следственных действий и несет ответственность за обоснованность принятых решений, а также за законность его проведения.

Негласные аудио- и (или) видеоконтроль лица или места.

Негласные аудио- и (или) видеоконтроль лица (ст. 242 УПК) — это негласный контроль речевой и иной информации, а также действий лица, производимый при необходимости путем негласного проникновения и (или) обследования, с использованием видео-, аудиотехники либо иных специальных научно-технических средств с одновременной фиксацией их содержания на материальном носителе.

Негласные аудио- и (или) видеоконтроль места — это негласный контроль разговоров и других звуков и (или) событий, происходящих в строго определенном месте, производимый при необходимости путем негласного проникновения и (или) обследования места, с использованием видео- и аудиотехники либо иных специальных научно-технических средств с одновременной фиксацией их содержания на материальном носителе.

Производство негласного аудио- и (или) видеоконтроля лица или места состоит в системе процессуальных и организационных мероприятий органов досудебного производства, обращенных на скрытую фиксацию, с помощью технических средств признаков уголовного правонарушения.

Путем негласного аудио- и видеоконтроля лица или места может производиться прослушивание, наблюдение и запись на технических носителях действий и разговоров конкретных лиц, интересующих органы досудебного производства, в жилье, помещениях, других местах его пребывания, не являясь жильем, а также транспортных средствах. Порядок проведения данных негласных следственных действий определяется ведомственными нормативно-правовыми актами.

Аудио- и видеоконтроль лица или места может производиться эпизодически, во время появления этого лица в установленных местах, или постоянно, на время, определенное решением уполномоченного прокурора, который санкционировал постановление на его проведение.

Организация и проведение указанного негласного следственного действия, как правило, проводится с участием специальных подразделений, правомочных вести оперативно-розыскную деятельность. Подготовленные специалисты оперативных органов обеспечивают конфиденциальное внедрение специальных технических средств аудио- и видеоконтроля, а также обеспечивают процедуру записи и исследования полученных данных.

Аудио- и видеозапись позволяет более подробно исследовать действия (бездействие) контролируемых лиц, то есть получать объективные доказательственные факты, относящуюся к преступной деятельности подозреваемого.

После завершения произведенного негласного аудио- и видеоконтроля лица или места уполномоченный орган представляет лицу, производящему досудебное расследование по уголовному делу, имеющие значение для дела звуко- и видеозаписи в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны основание, время и продолжительность записи.

Негласные контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи (ст.243 УПК).

Негласные контроль сетей электрической (телекоммуникационной) связи – это негласные прослушивание и (или) запись голосовой информации с применением научно-технических средств и (или) компьютерных программ, передающейся по телефону или другим устройствам, позволяющим передавать голосовую информацию, производимый при необходимости путем негласных проникновения и (или) обследования.

Перехват и снятие информации, передаваемой по сетям электрической связи, – это перехват и снятие знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, видеоизображений, звуков и другой информации, передающейся по

проводной, радио, оптической и другим электромагнитным системам.

Негласные контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи производятся в следующих целях:

- безотлагательного использования полученных сведений для защиты прав граждан и интересов государства;
- выявление лиц, совершивших преступления;
- установление мест, где скрываются разыскиваемые преступники или их сообщники;
- выявления мест сокрытия похищенных объектов и орудий преступления;
- получения информации об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу.

Фактическими основаниями для негласного контроля, перехвата и снятия информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи могут быть наличие достаточных данных полагать, что в результате прослушивания будут получены сведения, имеющие значение для раскрытия и расследования преступления, а также данные оперативно-розыскных мероприятий.

Юридическим основанием является мотивированное постановление следователя, дознавателя санкционированное прокурором.

В случаях, не терпящих отлагательства, негласный контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи может производиться по постановлению следователя без санкции прокурора с последующим направлением ему, в течении двадцати четырех часов сообщения об этом.

Негласный контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи в отношении потерпевшего и свидетеля или членов их семей производятся по их заявлению или с их ведома при наличии в отношении них угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий по общим правилам, предусмотренных для данного действия.

Под телефонными переговорами предусматриваются переговоры по городской, междугородной, международной и специальной (железнодорожной, воинской и другой) телефонной связи, а также с использованием радиорелейной, радиотелефонной, высокочастотной и космической связи. Под иными переговорами предполагаются: переговоры по проводной, селекторной, радио - и других технических средств звуковой передачи.

Следователь согласовывает с органом, осуществляющим техническое прослушивание условия производства данного следственного действия, а также порядок его информирования о полученных результатах. Следователь, получив сообщение вправе в любое время истребовать от органа, осуществляющего прослушивание фонограмму для ее осмотра и прослушивания.

Согласно общим требованиям ст. 126 УПК, использование научно-технических средств органом ведущим уголовный процесс, фиксируется в протоколах соответствующих процессуальных действий. В связи с этим отсутствие указаний закона (ст. 243 УПК) об обязательности при производстве негласного контроля сетей электрической (телекоммуникационной) связисоставления протокола является грубым противоречием двух вышеуказанных норм. Не соблюдение процессуальной формы предусмотренной в общей части УПК и получение с нарушением в процессе данного следственного действия результата должны быть признаны не допустимы в качестве доказательств.

Учитывая вышеизложенную проблемную ситуацию, мы предлагаем устранить ее путем введения требования обязательного составления протокола негласного контроля, перехвата и снятия информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи.

В протоколе данного негласного следственного действия должно отражаться время и место контроля, перехвата и снятия информации, вид и модель используемых технических средств, сведения о лицах участвующих в его производстве, а также излагаться краткое содержание переговоров, имеющих отношение к делу и время его записи.

До осмотра и вынесения постановления следователя о приобщении к делу фонограммы она вещественным доказательством не является. В связи с этим следователю, а при

необходимости с участием специалиста следует произвести осмотр и прослушивание фонограммы. О произведенном следственным действием в соответствии с требованиями ст.ст.199, 220, 221 УПК составляется протокол осмотра и прослушивания фонограммы. Кроме этого в протоколе должна быть дословно воспроизведена часть фонограммы переговоров, имеющая отношение к делу, дана характеристика техническим параметрам кассеты и ее внешнему виду, а также техническому средству, на котором производилось прослушивание фонограммы, и качеству звучания речи говорящих.

Участники осмотра и прослушивания фонограммы предупреждаются об ответственности за разглашение ставших им известными сведений. В протоколе производится отметка, что фонограмма после осмотра упакована, опечатана и скреплена подписью следователя и специалиста, а также прилагается к данному протоколу.

В целях проверки подлинности, цельности полученной фонограммы, а также для установления или подтверждения принадлежности голоса к конкретному лицу необходимо назначить производство фоноскопической или технической экспертизы.

Перехват и снятие информации, передаваемой по сетям электрической связи, — это перехват и снятие знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, видеоизображений, звуков и другой информации, передающейся по проводной, радио, оптической и другим электромагнитным системам.

Фактическим основанием для перехвата и снятия информации являются достаточные данные полагать, что в информации поступающей к конкретному лицу, могут содержаться сведения, имеющие значение для быстрого раскрытия и расследования преступлений, а также своевременного предотвращения готовящихся преступных деяний. Кроме этого, источником для основания перехвата и снятия информации могут быть данные, полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий, регламентированных ст. 11 Закона РК "Об оперативно-розыскной деятельности".

Юридическим основанием для производства перехвата и снятия информации является постановление следователя, дознавателя санкционированного прокурором.

С нашей точки зрения, по аналогии допускается перехват и снятия информации, поступающих в адрес сотрудников дипломатических представительств, который может производиться с соблюдением требований, установленных ч.17 ст. 220 УПК.

Постановление следователя, дознавателя должно содержать основание, которое послужило для перехвата и снятия информации, лицо (организация), вид канала связи, либо компьютерной системы, которая должна контролироваться и срок контроля.

Постановление следователя, дознавателя санкционированное прокурором, направляется для исполнения органу, осуществляющему оперативно-розыскную деятельность. Так как для перехвата и снятия информации на различных технических носителях необходимы специальные познания, то он производится обязательно при техническом содействии соответствующего специалиста.

Сообщения и компьютерная информация, полученные в результате перехвата и снятия информации, фиксируются специалистом на соответствующем носителе и немедленно передаются сопроводительным письмом оперативного работника исполняющим поручение следователю. Фонограмма, копия или дискета сообщения передается следователю в печатанном виде. В сопроводительном письме указывается основание перехвата сообщения, время поступления, по возможности от кого (откуда) и кому, поступило сообщение, необходимые технические характеристики, использованных средств.

Полученная информация или сообщение оценивается следователем, дознавателем с точки зрения ее относимости и допустимости, в качестве доказательства по расследуемому уголовному делу. В этих целях сообщение, зафиксированное на соответствующем носителе должно быть подвергнуто осмотру по общим правилам производства осмотра предметов или документов, в соответствии с требованиями ст. 220 УПК. При этом, как положительные, так и отрицательные результаты следователь отражает в протоколе осмотра предметов или документов по правилам, предусмотренным ст.ст. 199, 224 УПК.

Негласное снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации. Негласное получение

информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами

Негласное получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (ст.244 УПК) – это получение сведений о дате, времени, продолжительности соединений между абонентами и (или) абонентскими устройствами (пользовательским оборудованием).

Негласное снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации (245 УПК) – это негласное снятие специальными научно-техническими средствами (или) компьютерными программами информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации, производимое при необходимости путем негласного проникновения и обследования.

Негласное получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами и негласное снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации по смыслу уголовно-процессуального закона включает в себя действия по обнаружению и фиксации процессуально значимой информации, а также наличие объекта либо предмета, с которого такая информация снимается - технического канала связи.

Исходя из того что законодателем не определено содержание получения или снятия информации, такие действия могут включать сканирование технического канала, радиоперехват, копирование и иные действия с последующей фиксацией информации на магнитных, электронных и бумажных носителях.

К устройствам относятся каналы электросвязи, используемые для передачи и приема знаков, сигналов, письменного текста, изображений, звуков при помощи технических средств по проводной, сотовой, компьютерной, серверной и другим электромагнитным системам.

Рассматриваемые негласные следственные действия могут проводиться при содействии сотрудников организаций, предприятий, технические средства и каналы связи которых приспособлены и задействованы для снятия информации, атаке самостоятельно специализированными оперативными

подразделениями ОВД и КНБ с использованием специальной техники.

Негласный контроль почтовых и иных отправлений (ст.246 УПК). При наличии достаточных оснований полагать, что письма, телеграммы, радиограммы, бандероли, посылки и другие почтовые отправления могут содержать сведения, документы и предметы, имеющие значение для дела, в отношении них может осуществляться негласный контроль.

Источниками сведений о почтово-телеграфных сообщениях могут быть данные, полученные в процессе производства следственных действий, а также материалы оперативно-розыскных мероприятий.

Конституция РК (ст. 18) предусматривает специальные юридические гарантии для негласного контроля почтовых и иных отправлений, так как они связаны с ограничениями основных прав граждан, заключающихся в обеспечении права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Поэтому закон (ст. 246 УПК) без всяких исключений и изъятий устанавливает, что для производства такого негласного следственного действия необходимо не только постановление следователя, но и санкция прокурора, разрешающее его производство.

Постановление следователя должно быть мотивированным, в котором должны быть приведены основания негласного контроля почтовых и иных отправлений, какая именно корреспонденция (ее вид), на чье имя, в чей адрес, либо исходящая от каких лиц подлежит аресту; какому учреждению связи возлагается выполнение постановления; срок негласного контроля; кому и по какому адресу или телефону следует сообщить о поступлении, интересующих следователя корреспонденции.

Постановление об установлении негласного контроля почтовых и иных отправлений, санкционированное прокурором следователь направляет руководителю соответствующего учреждения связи, с предложением задерживать указанную в постановлении корреспонденцию, и сообщать о ее поступлении следователю.

Вскрытие и осмотр корреспонденции производится следователем в почтовом учреждении в присутствии работника учреждения связи. В необходимых случаях, например, если есть

предложения, что в бандероли или посылке имеются следы отображения отпечатков пальцев, взрывное устройство и другое, необходимо приглашать для ее вскрытия специалистов. Кроме этого, осмотр корреспонденции может быть произведен с участием переводчика, если следователь не владеет языком, на котором излагается текст почтово-телеграфного отправления.

Во всех случаях осмотр и выемка почтово-телеграфного отправления должна быть оформлена протоколом, в котором указывается, кем, и какая корреспонденция была подвергнута осмотру, сканирована и отправлена адресату, либо изъята и на какой срок.

Вскрытие корреспонденции должно производиться так, чтобы на ней не оставались следы осуществленной операции. В интересах следствия осмотр и выемка почтово-телеграфного отправления должны быть сохранены в тайне. Об этом при составлении протокола предупреждаются участники следственного действия, и от них необходимо отобрать подписку о неразглашении результатов осмотра и выемки. Кроме этого по той же причине целесообразно отбирать подписку о неразглашении сведения о наложении ареста на корреспонденцию от лиц, осуществляющих исполнение данного постановления.

Наложение ареста на корреспонденцию отменяется постановлением следователя или прокурора, когда в применении этой меры отпала необходимость, но в любом случае не позднее окончания расследования.

Негласные проникновение и (или) обследование места (ст.247 УПК) —осуществляются уполномоченным органом путем проникновения в жилое, служебное, производственное помещения, здание, сооружение, хранилище, транспортное средство или участок местности, при необходимости с их обследованием, а также подготовки и проведения следственных действий.

Негласное проникновение и обследование представляет собой определенный процесс, который включает в себя как осмотр объектов, так и отыскание орудий преступления, предметов и ценностей, добытых преступным путем, документов, веществ и других предметов, а также установление фактов, могущих иметь значение для расследования уголовного дела. Обследование производится, также для обнаружения разыскиваемых лиц, трупов

и их частей, обнаружения тайников, следов и орудий преступного деяния. По смыслу закона рассматриваемое негласное следственное действие с содержательной стороны может быть ограничено только обследованием вышеуказанных объектов.

Проведение негласного проникновения и (или) обследования места уголовно-процессуальный закон связывает с конкретными объектами, которыми являются жилое, служебное, производственное помещения, здание, сооружение, хранилище, транспортное средство или участок местности.

Под жилищем необходимо понимать жилое помещение независимо от формы собственности, индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, а также другое строение либо помещение, используемое для временного проживания. Это может быть квартира, частный дом, комната в гостинице, квартире или общежитии, садовый домик, сборный домик, дача, бытовка либо прочая временная постройка (вагончик), используемая в качестве жилья на охотничьих промыслах, стройках, лесоповале и т.п.

К жилищу не относятся погреба, надворные постройки, гаражи, амбары и прочие помещения, не используемые для проживания человека, также не относятся каюта теплохода, купе поезда, междугородний автобус, поскольку они являются транспортными средствами.

Здания и сооружения представляют собой возведенные крупные объекты строительства, комплекс помещений различного назначения.

Под участками местности необходимо понимать земельные участки независимо от форм собственности, использования и назначения.

К транспортным средствам понимаются любые механизмы, оборудованные двигателем внутреннего сгорания либо электродвигателем, движение которых регулируется Правилами дорожного движения. К ним относятся легковые автомобили, автобусы, трамваи, трактора, грейдеры, мотоциклы и т.п. К транспортным средствам необходимо относить и суда морского, речного и воздушного транспорта, а также железнодорожный транспорт. В случае обнаружения вовремя проведения негласного проникновения и обследования места предметов, веществ или

средств, запрещенных в хранении, принимаются соответствующие меры к их сохранности до проведения следственных действий по их выемке или по негласному контролю за их сохранностью, перемещением либо распространением. При необходимости могут быть взяты образцы обнаруженных предметов, веществ или средств.

Проведение уголовно-процессуальных мероприятий и других мер при обнаружении взрывчатых веществ, снарядов, бомб, мин, взрывных устройств, а равно химических, бактериологических, радиоактивных и иных предметов, представляющих опасность для окружающих должно осуществляться безотлагательно.

Во время проведения, рассматриваемого негласного следственного действия, рекомендуется применение фото-, видео техники, установка химических ловушек, пометка предметов либо других средств и веществ, способствующих образованию следов-меток.

Негласное наблюдение за лицом или местом (ст.248 УПК). Негласное наблюдение за лицами, указанными в ч.7 ст.232 УПК, или местом осуществляется, при необходимости, с использованием технических средств видео-, фотонаблюдения без осуществления аудиозаписи речевой и иной звуковой информации.

Негласное наблюдение за лицом или местом, по мнению Н.И. Якимова можно классифицировать на следующие виды: общий, специальный, обыкновенный и особый.

Общее негласное наблюдение устанавливается в общественных местах за профессиональными преступниками с целью их задержания и обезвреживания.

Специальное негласное наблюдение осуществляется за каким-либо лицом либо для установления каких-либо обстоятельств.

Обыкновенное негласное наблюдение производится без изменения внешности наблюдателя.

Особое негласное наблюдение предусматривает определение, какой либо роли наблюдателем, изменение его внешности путем гримирования, смены одежды и т.д.²⁹

²⁹Якимов И. Н. Криминалистика: Руководство по уголовной технике тактике. - Новое изд., перепеч. с изд. 1925 г. - М.: ЛесксЭСТ, 2002. - С. 280-283.

Негласное наблюдение за лицом или местом предусматривает электронное, комплексное либо визуальное слежение, контроль и (или) фиксацию событий, действий, обстановки, фактов, в целях получения сведений о признаках уголовного правонарушения, маршрутах передвижения, отношениях и связях наблюдаемого, местах хранения предметов похищенного и иной информации, необходимой для доказывания по уголовному делу.

Объектами негласного наблюдения могут быть живые лица, их внешние признаки, как динамические, так и статические, проявления их эмоционального состояния, навыков, темперамента, характера и др.; их действия (бездействие), в том числе способы подготовки, совершения и сокрытия уголовных правонарушений. Объектами негласного наблюдения также могут быть события и явления на местности, их места проживания и транспорт, время препровождения и др.

Негласное наблюдение, возможно, осуществлять как непосредственно, так и опосредованно. При непосредственном наблюдении оперативный сотрудник лично воспринимает объект без промежуточных звеньев.

Опосредованное наблюдение предусматривает получение информации через третьих лиц, передающих информацию о наблюдаемом лице либо событии. Данное наблюдение проводится при содействии лиц, оказывающих помощь оперативно-розыскной работе на конфиденциальной основе, а также сотрудниками специальных подразделений, осуществляющих проведение рассматриваемого негласного следственного действия.

Негласный контрольный закуп (ст.250 УПК) проводится с целью получения фактических данных о совершаемом или совершенном уголовном правонарушении путем создания ситуации мнимой сделки.

Негласный контрольный закуп состоит в специальной возмездной сделке (продаже, покупке, залоге, аренде, обмене) предметов, товаров, средств, веществ, препаратов, иных материальных объектов или получении услуги в сфере нелегального либо легального их обмена, с целью обнаружения признаков конкретного преступления, задержания лица с поличным, а также получения образца для сравнительного исследования, в интересах досудебного расследования. Негласный контрольный закуп может

производиться как в отношении предметов находящихся в гражданском обороте, так и предметов ограниченных в свободном обороте. Например, предметами такого закупа могут являться наркотические средства, психотропные вещества, оружие, боеприпасы, драгоценные камни и металлы, радиоактивные вещества и др.

Вынесение постановления о проведении негласного контрольного закупа предусмотрена необходимостью обеспечения неприкосновенности участников мнимой сделки, потому что фактически она формально подпадает под признаки состава уголовного деяния.

В зависимости от конкретных задач и обстоятельств уголовного дела процесс закупа может не раскрываться или, напротив, сразу по окончании сделки объявляется о ее проведении. Последнее часто практикуется при проведении контрольной закупа товаров в сфере общественной торговли. После этого выполняют действия по контролю и проверке приобретенного товара, установление соответствия качества товара и цены, расчет его стоимости, производство исследования, другие необходимые мероприятия. По результатам контрольного закупа оперативный сотрудник составляет акт контрольного закупа. При подтверждении незаконных действий, данный товар признается вещественным доказательством по уголовному делу.

Негласное внедрение и (или) имитация преступной деятельности (ст.251 УПК) осуществляются с письменного согласия лица, внедренного и (или) имитирующего преступную деятельность, с целью получения фактических данных о подготавливаемых, совершаемых или совершенных преступлениях.

Негласное внедрение и (или) имитация преступной деятельности основанно на конспиративном вводе оперативного сотрудника либо конфиденнта в криминогенную среду, на определенные объекты для получения информации о лицах, обстоятельствах и фактах, представляющих доказательственное значение, на воздействие на криминогенный элемент и прочем конспиративном участии для решения задач досудебного расследования.

Рассматриваемое негласное следственное действия нередко может представлять собой комплексное мероприятие, систему

организационных, тактических, разведывательно-поисковых мероприятий, исполняемых преимущественно негласным путем, средствами методами, выбор которых определяется конкретными обстоятельствами и задачами досудебного производства. В связи с этим, совместно с негласным внедрением и имитацией преступной деятельности, нередко используют в комплексе и иные негласные следственные действия, например, негласное наблюдение, негласный контрольный закуп, негласное проникновение и (или) обследование места и т.п., которые рассматриваются как его вспомогательные элементы, как составные части осуществления негласного внедрения или оперативной деятельности внедренных лиц.

Негласное внедрение и имитацию преступной деятельности необходимо анализировать не только как процедуру внедрения и проникновения в целях сбора сведений о преступной среде, но также как итоговый результат. То есть закрепление на криминогенном объекте, получение доступа к информации о совершенных преступных деяниях, проведение внедренным лицом разведывательных и поисковых мероприятий, установление лиц и фактов, совершающихся преступлений, установление доверительных отношений с преступниками, выявление и фиксация доказательств, проведение других мероприятий в целях решения задач досудебного расследования. При имитации преступной деятельности должны обосновываться роль и задачи внедряемого лица, его линия поведения, меры по обеспечению безопасности и конспирации, а также правомерность и допустимость действий участника негласного следственного действия. Исходя из этого впоследствии при необходимости дается оценка и решается вопрос об отсутствии в действиях внедренного лица признаков преступления. В частности, участие в незаконном наркотрафике, вооруженном бандформировании либо в организованном преступном сообществе, которые образует признаки оконченного уголовного правонарушения. Однако такое соучастие внедренного лица не будет преступлением, так как не причиняет вреда общественным отношениям и не создает угрозы причинения такого вреда, то есть является допустимым с точки зрения уголовного закона и направлено на защиту общественных интересов. В связи с изложенным внедряемому лицу разъясняется,

что ему запрещается совершение действий либо бездействия, сопряженное с угрозой для жизни, здоровья людей, за исключением случаев необходимой обороны, обоснованного риска, крайней необходимости, задержания лица, совершившего преступление, в соответствии с требованиями УК.

Санкционирование негласных следственных действий.

Санкцию на проведение негласных следственных действий по постановлению органа досудебного расследования дают Генеральный Прокурор РК и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры.

Санкция дается только по зарегистрированным в установленном УПК порядке сообщениям и заявлениям о преступлениях.

Постановление о проведении негласного следственного действия в течение 24 часов после его вынесения вместе с материалами, подтверждающими обоснованность проведения указанного следственного действия, представляется уполномоченному прокурору.

Прокурор, проверив законность и обоснованность постановления, в течение 24 часов с момента его поступления в прокуратуру обязан принять решение о его санкционировании или об отказе в санкционировании.

В случаях необходимости истребования дополнительных материалов допускается рассмотрение постановления свыше установленного срока, но не более 72 часов.

В случае необоснованности вынесенного постановления прокурор отказывается в его санкционировании. Отказ оформляется составлением сопроводительного письма о возврате без санкционирования постановления с указанием причин принятия такого решения.

О результатах проведения негласного следственного действия не позднее двух суток со дня его окончания уведомляется прокурор, давший санкцию на его проведение.

Проведение негласных следственных действий в случаях, не терпящих отлагательства, допускается производство негласных следственных действий, указанных в ч.3 ст. 232 УПК, с уведомлением прокурора в течение 24 часов и последующим получением санкции в порядке, предусмотренном ст.234 УПК.

Прокурор, изучив представленные материалы, в случае согласия с неотложностью проведенного негласного следственного действия, санкционирует постановление о проведении негласного следственного действия, в случае несогласия выносит постановление о его прекращении и недопустимости использования полученных результатов в качестве доказательств.

Сроки проведения негласных следственных действий.

Подлежащее санкционированию негласное следственное действие проводится в срок не более 30 суток.

При необходимости продолжения проведения негласных следственных действий орган, инициировавший их проведение, за трое суток до истечения срока выносит мотивированное постановление о необходимости его продления на определенный срок и направляет прокурору для решения вопроса о санкционировании. При получении санкции прокурора постановление направляется уполномоченному органу, осуществляющему негласное следственное действие, для исполнения. Прокурор может санкционировать продление проведения негласного следственного действия, установив при этом меньший срок, чем это указано в постановлении. При отсутствии необходимости продолжения проведения негласного следственного действия прокурор отказывает в санкционировании, негласное следственное действие прекращается.

Общий срок проведения негласного следственного действия может быть продлен прокурором области или приравненным к нему прокурором до 6 месяцев. Дальнейшее продление сроков проведения негласного следственного действия осуществляется Генеральным Прокурором РК или его заместителями.

Негласное следственное действие может осуществляться в любое время суток и непрерывно в течение всего срока его проведения.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и сущность негласных следственных действий.
2. Виды негласных следственных действий.
3. Условия и основания проведения негласных следственных действий.

4. Процессуальный порядок санкционирования негласных следственных действий.

5. Проведение негласных следственных действий в случаях, не терпящих отлагательства

6. Сроки проведения негласных следственных действий.

7. Органы, уполномоченные назначать проведение негласных следственных действий.

8. Органы, осуществляющие проведение негласных следственных действий, их права и обязанности.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите понятие и виды негласных следственных действий?

2. Перечислите условия и основания проведения негласных следственных действий?

3. Как проводятся негласные аудио- и (или) видеоконтроль лица или места?

4. В чем заключается негласный контроль, перехват и снятие информации, передающейся по сетям электрической (телекоммуникационной) связи?

5. Как осуществляется негласное проникновение и (или) обследование места?

6. Как производится негласный контрольный закуп?

7. Каков порядок проведения негласного получения информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами?

8. Как осуществляется негласное снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации?

9. Назовите способы негласного контроля почтовых и иных отправлений?

10. Каков порядок негласного наблюдения за лицом или местом?

11. В чем заключается сущность негласного внедрения и (или) имитация преступной деятельности?

12. Назовите процессуальный порядок санкционирования негласных следственных действий?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. «Об утверждении Правил проведения негласных следственных действий». Совместный приказ МВД РК от 12 декабря 2014 года № 892, МФ РК от 12 декабря 2014 года № 565, Председателя Агентства РК по ДГСИПК от 12 декабря 2014 года № 62, Начальника Службы государственной охраны РК от 15 декабря 2014 года № 146 и Председателя КНБ РК от 18 декабря 2014 года № 416 // [http: adilet.zan.kz](http://adilet.zan.kz).
3. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
4. Гинзбург, А. Я. Основы оперативно-розыскной деятельности. Закон.Теория. Практика: учебно-практическое пособие / А. Я. Гинзбург, С. Ш. Даубасова. - 3-е изд., перераб. и доп. - Алматы: Юрист, 2010.
5. Комментарий к закону Республики Казахстан "Об оперативно-розыскной деятельности": официальное издание / Институт Генеральной прокуратуры Республики Казахстан / под ред. И. Д. Меркель. - Алматы: Норма-К, 2010.
6. Сырбу А. В. Процессуальный порядок получения и использования информации с технических каналов связи в уголовном судопроизводстве : Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. - Караганда, 2005.
7. Зажицкий И.В. Результаты оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве: теория и практика. - СПб., 2006.
8. Заец А.М. Процессуальный порядок проведения негласных следственных (розыскных) действий во время досудебного расследования уголовных правонарушений в сфере страхования // Теория и практика современной юридической науки: тезисы научно-практической конференции студентов, аспирантов и преподавателей. 26 апреля 2013 года. - Ростов-на-Дону: ДЮИ, 2013.
9. Ильин В.Е. Легализация в УПК Украины негласных следственных (розыскных) действий // Международная научно-практическая конференция "Преступность в СНГ: проблемы

предупреждения и раскрытия преступлений": Сб. материалов. - Воронеж: Изд-во Воронеж. ин-та МВД России, 2013.

10. Сагинбеков К. С., Саткей Т. Б., Жунисалиев А. Т. Некоторые аспекты реализации негласных следственных действий в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан // Актуальные вопросы юридических наук: материалы II Междунар. науч. конф. (г. Челябинск, февраль 2015 г.). — Челябинск: Два комсомольца, 2015.

11. Лакбаев К.С., Нургалиев Б.М. Негласные следственные действия: история, понятие, проблемы, перспективы // Ситуационный подход в юридической науке и правоприменительной деятельности. Материалы междунар. науч. практ. конф. "Актуальные проблемы использования ситуационного подхода в юридической науке и правоприменительной деятельности", посвященной 10-летию научной школы криминалистической ситуалогии. - Калининград: Изд-во БФУ им. И. Канта, 2012.

§ 2. Представление, исследование, оценка и использование результатов негласных следственных действий

По завершении проведения негласного следственного действия, все имеющие значение для дела материалы, полученные в ходе его проведения, с соблюдением конфиденциальности незамедлительно, но не позднее 5 суток передаются сопроводительным письмом органу досудебного расследования.

Орган досудебного расследования вправе в любое время истребовать от уполномоченного подразделения правоохранительного или специального государственного органа результаты проводимого ими мероприятия для исследования, оценки и приобщения к материалам расследования.

Об окончании негласного следственного действия, санкционированных прокурором, лицо, производящее досудебное расследование, письменно уведомляет уполномоченного прокурора, указанного в ч.1 ст. 234 УПК, не позднее 2-х суток со дня его окончания.

Исследование результатов негласного следственного действия производится органом досудебного расследования с соблюдением требований ст.ст. 47 и 124 УПК, при необходимости с привлечением специалиста и соответствующего сотрудника органа дознания.

О результатах исследования с соблюдением требований ст.ст. 47 и 199 УПК составляется протокол, в котором отражаются результаты проведенного негласного следственного действия. Фактические данные, имеющие отношение к расследованию, приобщаются к протоколу.

Результаты негласных следственных действий *оцениваются* по правилам, предусмотренным ст.ст. 25 и 125 УПК.

Протоколы исследования результатов негласных следственных действий, звукозаписи и записи изображений, фотографии, другие зафиксированные с помощью научно-технических средств результаты, изъятые предметы и документы или их копии *используются* в доказывании наравне с доказательствами, полученными в результате следственных действий.

Если в доказывании используются тайно зафиксированные высказывания или действия какого-либо лица, это лицо обязательно

должно быть об этом допрошено. При ознакомлении лица с фактическими данными, полученными без его ведома, это лицо информируется о произведенном негласном действии в той мере, насколько они затрагивают непосредственно соответствующее лицо и исключают разглашение государственных секретов и иной охраняемой законом тайны.

Руководитель уполномоченного подразделения, оперативный сотрудник, следователь и дознаватель несут предусмотренную законом ответственность за сокрытие фактических данных, имеющих значение для уголовного дела. Также вышеуказанные лица, а также прокурор и судья несут ответственность, предусмотренную национальным законодательством, за разглашение конфиденциальных сведений досудебного производства.

Ознакомление с материалами, не приобщенными к протоколам негласных следственных действий.

Результаты негласных следственных действий, которые следователь, дознаватель признали не имеющими доказательственного значения в уголовном процессе, не приобщаются к материалам расследования и хранятся в уполномоченном подразделении правоохранительного или специального государственного органа в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц, до вынесения окончательного решения по делу, после чего уничтожаются с составлением соответствующего акта.

Соответствующий прокурор уведомляется за 2 месяца до дня уничтожения результатов негласных следственных действий, которые орган досудебного расследования признал не имеющими доказательственного значения в уголовном процессе.

Лицо, в отношении которого проводилось негласное следственное действие, должно быть об этом уведомлено органом досудебного расследования без ознакомления с результатами негласного следственного действия в срок не позднее 6 месяцев с момента вынесения итогового решения по уголовному делу, за исключением случаев, предусмотренных ст.240 УПК

Данный срок может быть продлен следственным судьей по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования до одного года.

Следственный судья по мотивированному ходатайству органа досудебного расследования может согласовать неуведомление лица о проведенном в отношении него негласном следственном действии:

- по уголовному делу о террористическом или экстремистском преступлении;

- по уголовному делу о преступлении, совершенном преступной группой;

- если уведомление создает угрозу разглашения государственных секретов;

- если уведомление создает угрозу безопасности лиц, осуществляющих деятельность на конфиденциальной основе и в конспиративной форме, и иных лиц.

Лицо, в отношении которого проводились негласные следственные действия, вправе ходатайствовать об его ознакомлении с не приобщенными к расследованию сведениями в пределах, исключающих разглашение государственных секретов и иной охраняемой законом тайны. Ходатайство рассматривается следователем, дознавателем, прокурором, а при поступлении ходатайства в период рассмотрения дела судом – судьей.

Следователь, дознаватель, прокурор, суд оценивают ходатайство с учетом возможного значения материалов в уголовном процессе и допущенных ограничений прав человека.

Следователь, дознаватель, прокурор, судья вправе отказать в удовлетворении ходатайства об ознакомлении с не приобщенными материалами, если это может представлять существенную угрозу жизни, здоровью или охраняемым законом интересам какого-либо вовлеченного в уголовный процесс лица или если это затрагивает тайну частной жизни третьего лица.

После ознакомления с не приобщенными материалами лицо может ходатайствовать об их приобщении к материалам уголовного дела. Отказ следователя, дознавателя, прокурора в удовлетворении ходатайства может быть обжалован в порядке, предусмотренном ст.ст.105 и 106 УПК, отказ судьи обжалуется вместе с жалобой на судебный акт, которым завершено рассмотрение дела в суде.

Решение по заявленному во время судебного разбирательства ходатайству об ознакомлении с не приобщенными к делу

материалами негласного следственного действия принимает тот же состав суда, который рассматривает данное дело.

Лицо, в отношении которого проводились негласные следственные действия, в течение пятнадцати дней с момента уведомления, предусмотренного ч. 1-1 ст.240 УПК, имеет право обратиться в суд с заявлением о признании проведения соответствующих негласных следственных действий незаконными и возмещении причиненного ущерба (при наличии такового).

Мероприятия по защите информации в уголовном процессе.

Сведения о факте производства негласного следственного действия и информация, полученная в результате его проведения, до окончания негласного следственного действия являются конфиденциальными, за разглашение которых должностные лица или лица, вовлеченные в его производство, несут установленную законом ответственность. Сведения о методах проведения негласных следственных действий, лицах, которые их проводят, в том числе лицах, осуществляющих деятельность на конфиденциальной основе и в конспиративной форме, составляют государственные секреты и не подлежат разглашению.

Орган досудебного расследования использует все предусмотренные законом средства для ограничения распространения полученных в результате негласного следственного действия сведений, если они затрагивают тайну частной жизни лица или касаются иной охраняемой законом тайны.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Представление результатов негласных следственных действий.

2. Способы исследования результатов негласных следственных действий.

3. Требования, предъявляемые к оценке результатов негласных следственных действий.

4. Порядок использования результатов негласных следственных действий в доказывании.

5. Порядок ознакомления с материалами, не приобщенными к протоколам негласных следственных действий.

6. Мероприятия по защите информации в уголовном процессе.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите сроки проведения негласного следственного действия?
2. Каков порядок завершения проведения негласного следственного действия?
3. Назовите процессуальный порядок предоставления результатов негласных следственных действий органам досудебного расследования.
4. Кто уполномочен производить исследование результатов негласного следственного действия?
5. По каким правилам производится оценка результатов негласного следственного действия?
6. Назовите способы и порядок использования результатов негласных следственных действий в уголовном деле?
7. Какие производятся мероприятия по защите информации полученной негласным путем?
8. Каков процессуальный порядок продления сроков проведения негласных следственных действий?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. «Об утверждении Правил проведения негласных следственных действий». Совместный приказ МВД РК от 12 декабря 2014 года № 892, МФ РК от 12 декабря 2014 года № 565, Председателя Агентства РК по ДГСИПК от 12 декабря 2014 года № 62, Начальника Службы государственной охраны РК от 15 декабря 2014 года № 146 и Председателя КНБ РК от 18 декабря 2014 года № 416 // <http://adilet.zan.kz>.
3. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
4. Гинзбург, А. Я. Основы оперативно-розыскной деятельности. Закон.Теория. Практика: учебно-практическое пособие / А. Я. Гинзбург, С. Ш. Даубасова. - 3-е изд., перераб. и доп. - Алматы: Юрист, 2010.
5. Комментарий к закону Республики Казахстан "Об оперативно-розыскной деятельности": официальное издание /

Институт Генеральной прокуратуры Республики Казахстан / под ред. И. Д. Меркель. - Алматы: Норма-К, 2010.

6. Сырбу А. В. Процессуальный порядок получения и использования информации с технических каналов связи в уголовном судопроизводстве : Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. - Караганда, 2005.

7. Зажицкий И.В. Результаты оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве: теория и практика. - СПб., 2006.

8. Заец А.М. Процессуальный порядок проведения негласных следственных (розыскных) действий во время досудебного расследования уголовных правонарушений в сфере страхования // Теория и практика современной юридической науки: тезисы научно-практической конференции студентов, аспирантов и преподавателей. 26 апреля 2013 года. - Ростов-на-Дону: ДЮИ, 2013.

9. Сагинбеков К. С., Саткей Т. Б., Жунисалиев А. Т. Некоторые аспекты реализации негласных следственных действий в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан // Актуальные вопросы юридических наук: материалы II Междунар. науч. конф. (г. Челябинск, февраль 2015 г.). — Челябинск: Два комсомольца, 2015.

10. Лакбаев К.С., Нургалиев Б.М. Негласные следственные действия: история, понятие, проблемы, перспективы // Ситуационный подход в юридической науке и правоприменительной деятельности. Материалы междунар. науч. практ. конф. "Актуальные проблемы использования ситуационного подхода в юридической науке и правоприменительной деятельности", посвященной 10-летию научной школы криминалистической ситуалогии. - Калининград: Изд-во БФУ им. И. Канта, 2012.

ГЛАВА 22. ПРИЗНАНИЕ ЛИЦА ПОДОЗРЕВАЕНЫМ И ОПРЕДЕЛЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ ДЕЯНИЯ ПОДОЗРЕВАЕМОГО

§ 1. Процессуальный порядок признания лица подозреваемым и определения квалификации деяния подозреваемого

Подозреваемый - это участник уголовного процесса, вовлеченный в круг правоотношений посредством вынесения, лицом, производящим досудебное расследование постановления о признании лица подозреваемым, которое получает права и обязанности, предусмотренные УПК, на основании фактических данных, указывающих на участие данного лица в уголовном правонарушении, но недостаточных для определения квалификации деяния подозреваемого.

При наличии данных, в том числе предусмотренных п.п.1-4 ч.2 ст. 128 УПК, указывающих на то, что лицо совершило преступление, если при этом отсутствует необходимость применения к нему процессуального задержания, а также в отношении задержанного при применении к нему ст. 139 УПК орган досудебного расследования выносит постановление о признании лица подозреваемым.

Признание лица подозреваемым имеет самостоятельное уголовно-процессуальную сущность и значение. Так как с этого момента определяется фактическое подозрение лица, в совершении конкретного уголовного правонарушения, и в отношении его деяния начинается расследование уголовного дела. Привлечение лица, в качестве подозреваемого проявляется как основное звено на этапе движения дела, так как уголовное преследование невозможно без участия лица подозреваемого в совершении преступления. В основание признания лица, в качестве подозреваемого уголовно-процессуальный закон устанавливает наличие полной совокупности доказательств, которые подтверждали бы на все элементы состава преступления и устанавливали бы обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу. Признать лицо подозреваемым следует, когда имеются в наличии доказательства, указывающие на его причастность к совершенному уголовному правонарушению. Только с этого момента могут возникнуть уголовно-

процессуальные отношения между подозреваемым и органом, осуществляющим досудебное производство. Следовательно, привлечение лица, в качестве подозреваемого должно быть законным и обоснованным.

В постановлении о признании лица подозреваемым должны быть указаны:

1) время и место его составления; кем составлено постановление; фамилия, имя и отчество (при его наличии) лица, признаваемого подозреваемым, число, месяц, год и место его рождения;

2) в совершении, какого уголовного правонарушения подозревается лицо.

Постановление о признании подозреваемыми адвоката, прокурора, следователя, дознавателя, начальника следственного отдела, начальника органа дознания при совершении ими преступлений, связанных с выполнением профессиональных и служебных обязанностей, утверждается руководителем прокуратуры.

Постановление о признании лица подозреваемым объявляется этому лицу. Лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано разъяснить лицу, в отношении которого вынесено постановление о признании подозреваемым, права подозреваемого, о чем делается отметка в постановлении, и вручить ему копию этого постановления.

Копия постановления о признании лица подозреваемым в течение 24 часов после его вынесения направляется прокурору.

Процессуальный порядок предъявления постановления о признании лица подозреваемым во многом аналогичен с процедурой предъявления постановления о квалификации деяния подозреваемого и *состоит из трех этапов:*

1) ознакомление лица с постановлением о привлечении его в качестве подозреваемого;

2) изложение оснований, содержания и сущности подозрения;

3) разъяснение подозреваемому его прав и обязанностей;

4) допрос подозреваемого существу предъявленного постановления.

В соответствии с УПК после вынесения постановления о признании лица в качестве подозреваемого, он становится

основным участником на стороне защиты на стадии досудебного производства и в отношении его, при наличии всей совокупности собранных доказательств, выносится постановление о квалификации его деяния.

Лицо перестает находиться в положении подозреваемого с момента приобретения статуса обвиняемого или прекращения в отношении его досудебного расследования.

Процессуальный порядок определения квалификации деяния подозреваемого. Термин привлечение в качестве обвиняемого в уголовно-процессуальном законодательстве, научно-теоретической литературе и в юридической практике, давно является спорным, не имеет однозначной трактовки и смысловой нагрузки.

Прав А.И. Трусов указывающий, что: "Под влиянием нечеткого представления о содержании приведенных терминов нередко происходит искажение правовой природы уголовно-процессуального акта привлечения в качестве обвиняемого, недопустимое смешение таких качественно различных правовых понятий как "предъявление обвинения", "привлечение в качестве обвиняемого", "уголовная ответственность" и "привлечение к уголовной ответственности"³⁰, а также "уголовное преследование".

Чтобы определиться с данным вопросом, необходимо уяснить понятие, сущность и значение обвинения в уголовном процессе.

С точки зрения Б.М. Савицкого: «Обвинение – это совокупность фактических данных, позволяющих управомоченному лицу, либо органу сделать вывод о виновности, сформулированному в постановлении о привлечении лица к уголовной ответственности в качестве обвиняемого, обвинительном заключении, приговоре, в кассационных и надзорных актах, в постановлениях и определениях о прекращении дела по нереабилитирующим основаниям»³¹.

Таким образом, сущность обвинения заключается в том, что – привлечение лица в качестве обвиняемого является главным, центральным действием на стадии досудебного производства, так

³⁰ Уголовный процесс: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов / Под ред. К.Ф. Гуценко. Изд. 3-е, перераб. и доп. -М.: Издательство ЗЕРЦАЛО, 1998. –С.234.

³¹ Савицкий Б.М. Запрет привлекать к ответственности дважды за одно и тоже преступление // Актуальные проблемы советского уголовного процесса, - Свердловск, 1987. – С.27-30

как на данном этапе формируется и предъявляется первоначальное, официальное обвинение, то есть появляется конкретное лицо - обвиняемый.

Однако следует заметить, что выводы следователя и дознавателя в виновности обвиняемого в совершении преступления, хотя являются предварительными, но противоречат закрепленному в ч.2 ст. 11 УПК положению о том, что: «Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе, как по приговору суда и в соответствии с законом». Презумпция невиновности запрещает следователю, дознавателю формулировать обвинение и изобличать обвиняемого до суда. Так как данный принцип запрещает обращаться с обвиняемым как с преступником до тех пор, пока его вина не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда.

В связи с указанным законодатель в новом УПК РК отстранил следователя и дознавателя от признания лица обвиняемым, а делегировал данные полномочия государственному обвинителю, то есть прокурору.

Следовательно, на основании ст. 203 УПК при наличии достаточных доказательств, подтверждающих подозрение в отношении лица в совершении им преступления, прокурор, лицо, осуществляющее досудебное расследование, выносят мотивированное постановление о квалификации деяния подозреваемого. Постановление о квалификации деяния должно быть вынесено в разумный срок.

Постановление о квалификации деяния адвоката, прокурора, следователя, дознавателя, начальника следственного отдела, начальника органа дознания при совершении ими преступлений, связанных с выполнением профессиональных и служебных обязанностей, утверждается руководителем прокуратуры.

Квалификация деяния подозреваемого оформляется мотивированным постановлением, в котором указывается:

- день, месяц, год, наименование населенного пункта;
- должность, звание, фамилия лица, вынесшего это постановление;
- по какому делу оно вынесено;
- фамилия, имя и отчество лица, привлекаемого в качестве

подозреваемого, число, месяц, год и место его рождения (эти данные устанавливаются по удостоверению личности или иным документам; желательно копии этих документов приобщить к уголовному делу);

- описание инкриминируемого подозреваемому деяния, время, место, способ, размер похищенного или причиненного вреда и другие обстоятельства его совершения, в соответствии со ст. 113 УПК;

- точное указание части, пункта, статьи уголовного закона, по которым привлекается подозреваемый и излагается его диспозиция, а также квалифицирующие признаки; если лицу вменяется несколько уголовных правонарушений, то в постановлении указываются все статьи УК по которым квалифицируются его деяния.

Постановление должно в резолютивной части содержать решения о привлечении лица в качестве подозреваемого по расследуемому делу.

Постановление должно быть сформулировано так, чтобы оно было понятно обвиняемому.

В случае, если преступление совершено группой лиц, то постановление о квалификации деяния подозреваемого в отношении каждого участника преступления составляется отдельно и индивидуально в зависимости от роли каждого в совершенном деянии.

Если в процессе расследования будут установлены сведения о прошлых судимостях, предусмотренных законом в качестве квалифицирующего признака вновь совершенного уголовного правонарушения либо на основании которых лицо может быть впоследствии судом признано особо опасным рецидивистом, при условии, что виновность в ранее совершенном преступлении установлена приговором и судимость за него не погашена или не снята, то об этом необходимо указать в описательной части постановления о привлечении в качестве обвиняемого³².

В постановлении должны быть указаны только обстоятельства, которые установлены и подтверждаются собранными по делу

³² См. Постановление Пленума Верховного Суда РК от 25.04.2015 №4 "О соблюдении судами законности при назначении наказания". Постановление Пленума Верховного Суда РК от 25. 12. 1997 № 8 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о рецидивных преступлениях".

фактическими данными. Доказательства, которыми эти обстоятельства обосновываются, указываются по усмотрению лица, ведущего расследование. Как исключение, обязательно требуется указание в постановлении данных заключения экспертизы и его выводы.

Т.Е. Сарсенбаев и А.Л. Хан справедливо указывают, что: «На практике в описательной части постановления о привлечении в качестве обвиняемого доказательства в основном не приводятся, поскольку к этому моменту уголовное дело еще не окончено и это тактически нецелесообразно³³».

Особый порядок привлечения в качестве обвиняемого установлен законом для судей, депутатов Парламента, членов и Председателя Конституционного Совета, Генерального Прокурора³⁴.

Копия постановления о квалификации деяния подозреваемого в течение двадцати четырех часов после его вынесения направляется прокурору.

Значение принятого следователем, дознавателем решения заключается в следующем:

- в мотивированном постановлении о квалификации деяния подозреваемого конкретизируются установленные обстоятельства по расследуемому делу;

- определяется четкая классификация содеянного, за совершение которого подозреваемому предъявляется постановление о квалификации его деяния;

- устанавливаются пределы судебного разбирательства в совершении преступления, предусмотренного статей Уголовного кодекса;

- квалификация деяния подозреваемого порождает систему уголовно-процессуальных правоотношений, лицо знает, в чем он подозревается, и, используя предоставленные законом права, может целенаправленно защищать свои интересы;

- следователь, дознаватель и прокурор обязаны обеспечить подозреваемому право на защиту, а также обеспечить охрану его личности и имущества;

³³ Сарсенбаев Т.Е., Хан А.Л. Указ. работа. – С.111.

³⁴ Подробнее см. Толсубекова Б.Х. Уголовно-процессуальное право РК. Часть общая: Учебник. - Алматы, "Баспа", 1998. - С.173-174; УПК РК глава 53.

- статус подозреваемого в уголовном деле позволяет следователю, дознавателю более эффективно и целеустремленно вести дальнейшее расследование, так как к подозреваемому могут применяться различные меры процессуального принуждения и пресечения, а показания полученные от подозреваемого являются самостоятельным видом доказательств;

- в конечном итоге формулировка квалификации деяния подозреваемого в постановлении воспроизводится в обвинительном акте, а затем определяет рамки предания суду и пределы судебного разбирательства.

Уголовно-процессуальный закон не определяет момент, когда должно выноситься постановление о квалификации деяния подозреваемого. За исключением случая применения меры пресечения к подозреваемому, при этом постановление ему должно быть предъявлено не позднее десяти суток либо должен быть решен вопрос об отмене меры пресечения (ст. 139 УПК).

Определение квалификации деяния подозреваемого возможно лишь на основаниях и в порядке, уставленных ст. 203 УПК.

Основанием, дающим следователю право определения квалификации деяния подозреваемого, является наличие достаточных доказательств, то есть основанное на совокупности доказательств убеждение следователя, дознавателя о подозрении данного лица в совершении конкретного уголовного правонарушения.

Однако, достаточность доказательств не означает, что к моменту определения квалификации деяния подозреваемого уже собраны полные и всесторонние данные о совершенном уголовном правонарушении, так как досудебное расследование не окончено и сбор доказательств продолжается и конечно вывод следователя, дознавателя не является окончательным. В процессе расследования постановление о квалификации деяния подозреваемого может быть изменено, дополнено или прекращено.

Нельзя определять квалификацию деяния подозреваемого, если следователь, дознаватель располагает лишь данными о способе и механизме совершенного уголовного правонарушения и, но не позволяющими сделать вывод о том, кем и какое преступление совершено.

Данные, полученные путем проведения оперативно-розыскных мероприятий, могут являться основанием для квалификации деяния подозреваемого, только при соблюдении требований Закона РК "Об оперативно-розыскной деятельности" и проверки в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Процессуальный порядок признания лица подозреваемым.
2. Порядок вынесения постановления о признании лица подозреваемым.
3. Понятие, значение и основания квалификации деяния подозреваемого.
4. Сущность и значение квалификации деяния подозреваемого.
5. Определение критерия достаточности доказательств для определения квалификации деяния подозреваемого.
6. Процессуальный порядок определения квалификации деяния подозреваемого.
7. Форма и содержание постановления о квалификации деяния подозреваемого.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каков процессуальный порядок объявления о признании лица подозреваемым?
2. Как определяется квалификация деяния подозреваемого?
3. В чем заключается сущность квалификации деяния подозреваемого?
4. Каковы основания и порядок квалификации деяния подозреваемого?
5. Какие обстоятельства должны быть доказаны и выяснены к моменту вынесения постановления о квалификации деяния подозреваемого?
6. Какова структура и содержание постановления о квалификации деяния подозреваемого?
7. Что понимается под мотивированностью постановления о квалификации деяния подозреваемого?

8. С какого момента лицо приобретает процессуальное положение подозреваемого, которому определена квалификация деяния?

9. В чем значение акта квалификации деяния подозреваемого?

10. Какими процессуальными правами обладает подозреваемый?

11. В чем отличие лица, которого признали подозреваемым и лица, которому предъявлено постановление о квалификации его деяния?

12. Назовите особенности применения мер принуждения к подозреваемому, в отношении которого не определена квалификация его деяния?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Капсалимов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана: Фолиант, 2001.

10. Еникеев З.Д. Механизм уголовного преследования: Учебное пособие. – Уфа: Изд-е Башкирск. ун-та, 2002.

11. Аубакирова А.А. Разъяснение новых положений Проекта Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, касающихся стадии досудебного расследования. – Алматы, 2014 //http://mylektsii.ru/2-16578.html.

12. Пантелеев И. А. Подозрение в уголовном процессе России: Учеб. пособие. – Екатеринбург: Издательство Уральского ЮИ МВД России. – 2001.

13. Власенко Д.В. Основания признания лица подозреваемым в уголовном процессе России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук.- Ставрополь, 2008.

§ 2. Порядок объявления подозреваемому постановления о квалификации его деяния

Следователь, дознаватель обязаны известить подозреваемого о дне предъявления постановления о квалификации его деяния и одновременно разъяснить ему право пригласить защитника либо просить лицо, производящее расследование об обеспечении участия защитника.

По делам, по которым в соответствии с правилами УПК участие защитника при предъявлении постановления о квалификации деяния подозреваемого обязательно, следователь принимает меры по обеспечению его явки, если защитник не приглашен самим подозреваемым, его законным представителем либо другими лицами по его поручению или с его согласия.

При определении квалификации деяния подозреваемого к материалам дела, если это не было сделано ранее, приобщается копия документа, удостоверяющего личность, заверенная прокурором, лицом, осуществляющим досудебное расследование.

В случае отсутствия либо утери, утраты подозреваемым, обвиняемым документа, удостоверяющего личность, его документирование производится уполномоченным органом в порядке, установленном по согласованию с государственными органами, осуществляющими досудебное расследование.

Постановление о квалификации деяния подозреваемого объявляется в присутствии защитника не позднее 24 часов с момента вынесения постановления. В случае неявки подозреваемого или его защитника постановление может быть объявлено и по истечении 24 часов.

Подозреваемому, доставленному приводом, постановление объявляется в день привода. При этом лицо, осуществляющее досудебное расследование, должно принять меры к обеспечению участия защитника, при объявлении подозреваемому постановления о квалификации его деяния в тех случаях, когда участие защитника обязательно по закону.

Следователь, удостоверившись в личности подозреваемого и ознакомления с ордером защитника на право вести защиту, объявляет подозреваемому и его защитнику постановление о квалификации деяния подозреваемого. Предъявление

постановления производится путем представления подозреваемому текста постановления для прочтения. Если подозреваемый недостаточно грамотен, то постановление ему зачитывает следователь.

Ознакомив с постановлением, следователь обязан разъяснить подозреваемому в понятных для него выражениях сущность подозрения и его квалификацию, а также его процессуальные права и обязанности, предусмотренные ст. 64 УПК.

После этого, постановление удостоверяется подписями подозреваемого, защитника и следователя. На постановлении делается отметка о том, что настоящее постановление объявлено подозреваемому, прочитано им лично, сущность предъявленного постановления ему ясна; ставится дата и час его объявления. А также, в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 18 Конституции РК и ст. ст. 64, 206 УПК следователь, после предъявления постановления обязан вручить подозреваемому копию постановления о квалификации деяния подозреваемого.

В случае отказа подозреваемого от подписи лицо, осуществляющее досудебное расследование, и защитник, если он участвовал при объявлении постановления о квалификации деяния подозреваемого, удостоверяют на постановлении о квалификации деяния подозреваемого, что текст постановления подозреваемому объявлен.

В случае нахождения подозреваемого вне пределов Республики Казахстан и уклонения его от явки в органы уголовного преследования лицо, осуществляющее досудебное расследование, а в случае явки защитника – и защитник удостоверяют на постановлении о квалификации деяния подозреваемого, что подозрение не может быть объявлено в связи с его нахождением вне пределов Республики Казахстан и уклонением от явки в органы досудебного расследования.

Если установлено, что обвиняемый скрылся от следствия, то орган расследования обязан объявить его розыск, в соответствии с требованиями ст. 292 УПК. Так как законом в розыск может быть объявлено только лицо, в отношении которого определена квалификация деяния подозреваемого или обвиняемый, то следователь выносит постановление о квалификации его деяния и признает разыскиваемое лицо подозреваемым, без его участия

("заочно"). После обнаружения и доставки подозреваемого в орган досудебного расследования ему предъявляется данное постановление.

Когда место нахождения подозреваемого известно, копия постановления направляется ему с использованием средств связи, в том числе по почте. В случае необходимости лицо, осуществляющее досудебное расследование, с согласия прокурора вправе организовать публикацию сообщения о квалификации деяния подозреваемого в республиканских средствах массовой информации, средствах массовой информации по месту нахождения подозреваемого, а также общедоступных телекоммуникационных сетях.

Если в качестве подозреваемого привлекается должностное лицо, которое, оставаясь на этой должности, может помешать производству расследования, то следователь, дознаватель вправе с санкции следственного судьи временно отстранить это лицо от занимаемой должности на основании ст. 158 УПК.

После предъявления постановления о квалификации деяния подозреваемого следователь, в интересах расследования вправе избрать в отношении подозреваемого одну из мер пресечения, предусмотренных в ст. 137 УПК.

Подозреваемый, находящийся под стражей, при возникновении угрозы жизни и здоровья, вправе требовать принятия мер по обеспечению его личной безопасности³⁵. Кроме этого, подозреваемый, находящийся под стражей, вправе требовать от следователя принятия необходимых мер по заботе о детях и нетрудоспособных лицах, а также присмотра за имуществом, в соответствии с положениями ст. 155 УПК.

Изменение и дополнение квалификации деяния подозреваемого.

Предъявлением постановления о квалификации деяния подозреваемого производство досудебного расследования по делу еще не закончено. Поэтому при дальнейшем расследовании в совокупности с новыми собранными доказательствами могут

³⁵ См. статью 18 Закона РК «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений. – Алматы, 1999; Закон РК «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе» - Астана, 2000.

появиться основания для изменения, дополнения или прекращения уголовного преследования.

Основаниями для изменения постановления квалификации деяния подозреваемого могут быть установление:

- нового фактического состава уголовного правонарушения;
- соучастников совершенного уголовного правонарушения;
- не подтверждение части предъявленного подозреваемому деяния;
- изменение юридической квалификации уголовного правонарушения.

Основанием для дополнения обвинения является установление дополнительных эпизодов преступной деятельности.

В случае возникновения необходимости изменить или дополнить квалификацию деяния подозреваемого следователь выносит с соблюдением требований ст. 204 УПК новое постановление о квалификации деяния подозреваемого. При этом следователь не связан в своей деятельности первоначально предъявленным постановлением о квалификации деяния подозреваемого.

В отличие от судебного разбирательства, где изменение и дополнение обвинения допускается в пределах только квалификации деяния в сторону смягчения положения подсудимого, на досудебном расследовании ранее предъявленное постановление о квалификации деяния подозреваемого подлежит изменению или дополнению, как в сторону усиления, так и смягчения уголовной ответственности подозреваемого.

Новое постановление должно содержать полную формулировку квалификации деяния подозреваемого, включая и те обстоятельства, по которым квалификация деяния уже предъявлялась, а также установленные дополнительно.

С момента предъявления подозреваемому нового постановления о квалификации деяния подозреваемого старое постановление теряет юридическую силу, но с уголовного дела не изымается. Новое постановление о квалификации деяния подозреваемого предъявляется в порядке, установленном ст. ст. 205-206 УПК.

Нельзя изменять квалификацию деяния подозреваемого, если по делу собраны дополнительные доказательства в пределах,

подтверждающих ранее предъявленное постановление о квалификации деяния подозреваемого.

В случаях, когда по делу выявляются соучастники подозреваемого. Соучастнику предъявляется постановление о квалификации деяния подозреваемого на общих основаниях с соблюдением требований ст. ст. 205-206 УПК, а ранее привлеченному подозреваемому формулируется и предъявляется новое постановление о квалификации его деяния. При этом необходимо учитывать степень участия в преступлении каждого из соучастников, тщательно исследовать имелась ли предварительная договоренность между участниками преступления, были ли распределены роли между ними, а также все иные обстоятельства, на основании которых может быть сделан вывод о степени участия каждого в совершении преступления³⁶. Кроме этого, например, при квалификации хищений следует различать хищение, совершенное группой лиц, от хищения совершенного организованной преступной группой³⁷.

При предъявлении нового постановления о квалификации деяния подозреваемого, данному лицу вновь разъясняются его права и обязанности, предусмотренный ст. 64 УПК, а также подозреваемый вновь подробно допрашивается об обстоятельствах совершенного им уголовного правонарушения.

Прекращение уголовного преследования в части обвинения.

Если в ходе досудебного расследования предъявленное постановление о квалификации деяния подозреваемого какой-либо части не нашло подтверждения, следователь своим постановлением прекращает уголовное преследование в этой части, о чем объявляет подозреваемому и другим участникам процесса с вручением копии принятого решения.

В случае, когда первоначально предъявленное постановление о квалификации деяния подозреваемого полностью не подтверждается, и вместе с тем установлено, что подозреваемый совершил другое преступление, по первому подозрению уголовное

³⁶См. Постановление Пленума Верховного Суда РК от 11.05. 2007 №1 "О применении судами законодательства, регламентирующего ответственность за посягательства на жизнь и здоровье граждан".

³⁷См. Постановление Пленума Верховного Суда РК от 11.07. 2003 №8 "О некоторых вопросах квалификации хищений чужого имущества".

преследование прекращается, а новое постановление о квалификации деяния подозреваемого предъявляется на общих основаниях, в соответствии со ст. ст. 205-206 УПК.

Когда квалификация деяния подозреваемого не нашла подтверждения в целом, то следователь должен прекратить производство уголовного дела, на основаниях указанных в ст. 35 УПК.

Если же по делу привлечено несколько подозреваемых, а основания к прекращению уголовного преследования относятся не ко всем из них, уголовное преследование прекращается в отношении отдельных подозреваемых, а в отношении других уголовное дела продолжается производством.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Предъявление квалификации деяния подозреваемого и допрос подозреваемого.
2. Порядок обеспечения явки подозреваемого.
3. Обязанность разъяснения прав и обязанностей подозреваемому.
4. Предъявление квалификации деяния подозреваемого с участием защитника: основания и процессуальный порядок.
5. Основания и порядок изменения и дополнения квалификации деяния подозреваемого.
6. Прекращение уголовного преследования в части квалификации деяния подозреваемого.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите процессуальный порядок вызова и привода подозреваемого?
2. Каковы сроки и порядок предъявления постановления о квалификации деяния подозреваемого?
3. Назовите основания и порядок изменения и дополнения постановления о квалификации деяния подозреваемого?
4. Назовите этапы предъявления квалификации деяния подозреваемого?
5. Что понимается под «заочным предъявлением квалификации деяния подозреваемого» и «дежурной квалификацией деяния подозреваемого»?

6. В каких случаях квалификации деяния подозреваемого предъявляется с обязательным участием защитника?

7. Каков процессуальный порядок предъявления постановления квалификации деяния подозреваемого?

8. В каких случаях предъявленное постановление о квалификации деяния подозреваемого изменяется, а в каких случаях дополняется?

9. В чем заключаются особенности допроса подозреваемого, в отношении которого вынесено постановление о квалификации деяния?

10. По каким основаниям возможно прекращение уголовного преследования?

11. Чем отличается прекращение уголовного преследования от прекращения уголовного дела?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Капсалямов К.Ж. Уголовное преследование и способы собирания доказательств. – Астана: Фолиант, 2001.

10. Еникеев З.Д. Механизм уголовного преследования: Учебное пособие. – Уфа: Изд-е Башкирск. ун-та, 2002.

11. Аубакирова А.А. Разъяснение новых положений Проекта Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, касающихся стадии досудебного расследования. – Алматы, 2014 // <http://mylektsii.ru/2-16578.html>.

12. Пантелеев И. А. Подозрение в уголовном процессе России: Учеб. пособие. – Екатеринбург: Издательство Уральского ЮИ МВД России. – 2001.

13. Власенко Д.В. Основания признания лица подозреваемым в уголовном процессе России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук.- Ставрополь, 2008.

ТЕМА 23. ОКОНЧАНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ, ОБЪЯВЛЕНИЕ ПОДОЗРЕВАЕМОГО, ОБВИНЯЕМОГО В РОЗЫСК, ВОССТАНОВЛЕНИЕ УТРАЧЕННОГО УГОЛОВНОГО ДЕЛА.

§ 1. Понятие, формы и этапы окончания досудебного производства.

Окончание досудебного расследования – это заключительный этап стадии досудебного производства, которая наступает, после того как исследование обстоятельств дела будут признаны законченными, и необходимо принять решение по дальнейшему движению дела.

Решение о признании досудебного расследования законченным должно быть обосновано абсолютной убежденностью следователя, дознавателя в том, что все доказательства виновности подозреваемого, а также каждое из обстоятельств, перечисленных в ст.113 УПК установлены и соблюдены с соблюдением процессуальной формы.

Предварительное расследование может быть закончено принятием одного из нижеуказанных решений:

- 1) составлением обвинительного акта и направлением дела в суд;
- 2) прекращением уголовного дела;
- 3) вынесением постановления о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Окончание предварительного расследования состоит из следующих этапов:

- 1) систематизация материалов дела и оценки собранных доказательств;
- 2) составление описи уголовного дела;
- 3) уведомление заинтересованных участников уголовного процесса об окончании досудебного расследования;
- 4) предъявление подозреваемому и его защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям материалов уголовного дела для ознакомления и составление протокола;

5) разрешение поступивших ходатайств (в случае удовлетворения ходатайств повторное ознакомление указанных лиц с делом);

6) вынесение представления об устранении причин и условий способствующих совершению преступления;

7) составление обвинительного акта;

8) направление уголовного дела с обвинительным актом прокурору для проверки им законности и обоснованности окончательного решения следователя, дознавателя;

9) предание прокурором обвиняемого суду и направление дела в суд.

Признав досудебное расследование оконченным, следователь, дознаватель приступает к систематизации всех собранных по делу материалов по эпизодам (хронологический) предъявленного постановления о квалификации деяния подозреваемого или по лицам (тематический), привлеченным к ответственности.

Затем следователь, дознаватель должен составить подробную опись имеющихся в деле материалов. При этом необходимо иметь в виду, что в случае допущения ошибки при составлении описи, в соответствии с требованиями ч.3 ст. 112 УПК не допускаются в качестве доказательств документы и процессуальные акты, не включенные в опись материалов уголовного дела.

Систематизированные материалы уголовного дела должны быть сброшюрованы, подшиты и пронумерованы.

Об окончании досудебного расследования каждый заинтересованный в исходе дела участник процесса: подозреваемый и его защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители должны быть уведомлены следователем, дознавателем путем направления им официального письма, электронной почты, телеграммы или телефонограммы с указанием места и времени ознакомления с делом.

В случае поступления к следователю, дознавателю устного или письменного ходатайства потерпевшего или его представителя, лицо, производящее расследование знакомит этих лиц с материалами дела или с их частью, ознакомиться с которой они изъявили желание (ст.295 УПК). По ходатайству потерпевшего ему могут быть представлены следователем, дознавателем для ознакомления аудио-, кино- или видеозаписи и иные

доказательства, имеющиеся в деле. Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, если ими заявлено ходатайство, знакомятся с материалами дела в той части, которая относится к гражданскому иску.

На основании ст.296 УПК следователь, дознаватель предъявляет подозреваемому и его защитнику все материалы дела. Для ознакомления предъявляются также вещественные доказательства и воспроизводятся по просьбе подозреваемого или его защитника фонограммы, видеозаписи, кинофильмы, слайды, если таковые приложены к протоколам следственных действий. Подозреваемый или его защитник могут знакомиться с материалами дела вместе или раздельно, согласно их желания. В случае отказа обвиняемого от ознакомления с делом, лицо, осуществляющее досудебное расследование, составляет протокол и отмечает в ней причины и мотивы отказа.

Участники процесса при ознакомлении с делом вправе делать из него выписки, снимать ксерокопии о любых сведениях и в любом объеме. Подозреваемый и защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления со всеми материалами дела. Однако если подозреваемый и защитник явно затягивают ознакомление с материалами дела, то следователь вправе своим мотивированным постановлением, утвержденным прокурором, установить определенный срок, достаточный для ознакомления с материалами дела.

По окончании ознакомления указанных лиц с материалами дела следователь, дознаватель составляет протокол, в котором указывает:

1) время, место, должность, фамилию и инициалы лица, составившего протокол, номер уголовного дела; процессуальный статус, фамилия имя и отчество лица ознакомившихся с делом; отметку о разъяснении ему прав, предусмотренных законом;

2) какое количество томов и листов в деле, а также приложений к делу, в каком виде (подшитом, пронумерованном, в соответствии с описью) было предъявлено для ознакомления;

3) где, в течение, какого времени происходило ознакомление, кто в этом участвовал, какие ходатайства были заявлены;

4) у подозреваемого и его защитника выясняется, кого из участников процесса они желают пригласить в качестве свидетелей

со стороны защиты и в протоколе составляется их список, затем в конце протокола učinяются подписи следователя (дознателя) и лиц, ознакомившегося с делом.

При разрешении ходатайств лиц, ознакомившихся с делом следователь (дознатель) должен руководствоваться требованиями ст. 297 УПК.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и формы окончания досудебного расследования.
2. Формы систематизации материалов уголовного дела. Требования к составлению описи уголовного дела.
3. Ознакомление с материалами дела потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, их представителей.
4. Ознакомление с материалами дела подозреваемого и его защитника.
5. Направление дела в суд для применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите формы окончания досудебного производства?
2. Перечислите этапы окончания досудебного производства?
3. Каковы отличия окончания ускоренного дознания и предварительного следствия?
4. Каковы особенности ознакомления с делом потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей?
5. Каков процессуальный порядок раздельного ознакомления подозреваемого и его защитника с материалами дела?
6. Какова роль участия защитника при ознакомлении с уголовным делом?
7. Каков порядок рассмотрения и разрешения ходатайств участников процесса, заявленных ими при ознакомлении с материалами уголовного дела?
8. Какие требования предъявляются к протоколу об окончании и ознакомлении с уголовным делом?
9. В каких случаях следователь направляет дело в суд для применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.
7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
9. Якубович Н.А. Окончание предварительного следствия. - М., 1998.
10. Гриненко А.В. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением и дознания с обвинительным актом. – М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.
11. Статкус В.Ф., Цоколов И.А., Жидких А.А. Предъявление обвинения и составление обвинительного заключения/ Под ред. И.А. Попова. – М.: Книжная находка, 2002.

§ 2. Обвинительный акт, его содержание и форма.

Обвинительный акт является итоговым процессуальным документом досудебного расследования, в котором излагаются установленные по делу фактические обстоятельства, формулируется виновность подозреваемого как окончательный вывод, лица осуществляющего расследование и на основании этого обвиняемый предается прокурором суду.

Юридическим основанием принятия решения о составлении обвинительного акта является наличие совокупности достоверных, достаточных, допустимых и относимых к делу доказательств, составляющих предмет и пределы доказывания, а также полное достижение объективной истины по делу.

Обвинительный акт должно отвечать критериям законности и обоснованности, которое находит свое выражение в строгом соответствии его формы, содержания и выводов требованиям уголовно-процессуального закона. Такст. 299 УПК прямо предусматривает обязанность, лица осуществляющего досудебное расследование мотивировать свои выводы доказательствами, подтверждающими наличие преступления и виновность подозреваемого.

Содержание обвинительного акта определяется уголовно-процессуальным законом, уголовно-правовой квалификацией и криминалистической характеристикой расследованного преступления, а также особенностями следственной ситуации, в условиях которой проходит процесс доказывания. В соответствии с этим в теории уголовного процесса выделяется *несколько способов изложения описательно-мотивировочной части обвинительного акта*:

- систематический – состоит в изложении фактических обстоятельств дела в той последовательности, в какой они происходили (совершались) в действительности;
- хронологический – описывается преступная деятельность подозреваемого в соответствии с порядком их установления на предварительном расследовании;
- смешанный (поэпизодный) – является производным от двух вышеуказанных, когда по отдельным эпизодам преступления одни

разделы описываются систематическим, а другие — хронологическим способом.

Обвинительный акт как единый процессуальный акт в соответствии со ст. 299 УПК *состоит из трех частей*: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной. Каждая из указанных частей имеет свою цель, а в совокупности обеспечивает решение комплекса уголовно-процессуальных задач.

Во *вводной части* следователь, дознаватель указывает: наименование процессуального документа, фамилию, имя, отчество подозреваемого или подозреваемых, квалификацию их преступленного деяния.

В *описательно-мотивировочной части* излагаются: 1) сведения, характеризующие сущность дела (место, время, способ совершения преступления, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства дела); 2) данные о потерпевшем; 3) доказательства подтверждающие наличие преступления и виновность подозреваемого; 4) обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность; 5) доводы подозреваемого в свою защиту и результаты проверки этих доводов. Этот перечень необходимых данных может быть дополнен любыми сведениями, относящимися к существу дела или характеризующую личность подозреваемого и т.д.

Резолютивная часть — это резюме описательно-мотивировочной части, содержащее полное и точное изложение анкетных данных характеризующих личность подозреваемого и существа преступления (проступка), предъявленного конкретному лицу, а также окончательную юридическую оценку (квалификацию) преступных действий подозреваемого.

Важнейшим требованием является включение в резолютивную часть обвинительного акта ранее предъявленного на досудебном расследовании квалификации деяния подозреваемого, то есть точная формулировка факты постановления о квалификации деяния подозреваемого.

В соответствии с принципом индивидуализации уголовной ответственности при разграничении обвинения в отношении каждого из подозреваемых, их вина должна быть конкретизирована для выявления роли каждого подозреваемого в совершении инкриминируемого им деяния. В случае совершения

подозреваемым нескольких преступлений, квалификацию его деяния необходимо излагать отдельно по каждому эпизоду.

Обвинительный акт оканчивается указанием суда, в который по подсудности будет направлено уголовное дело для рассмотрения по существу, а также указанием времени и места его составления и подписью, лица, осуществляющего досудебное производство.

Приложения к обвинительному акту в соответствии со ст. 299 УПК составляют его обязательную часть. Приложениями к обвинительному акту являются списку лиц, подлежащих вызову в суд, и справка о движении по уголовному делу.

Список должен состоять из двух частей – списка защиты и списка обвинения.

В справке о движении уголовного дела необходимо указывать следующее:

- 1) дату начала уголовного дела и статья уголовного закона;
- 2) дату принятия дела к производству;
- 3) дату задержания каждого подозреваемого, в порядке ст. 128 УПК;
- 4) дату и время освобождения задержанных или заключенных под стражу;
- 5) дату приостановления и возобновления предварительного расследования;
- 6) дату предъявления постановления о квалификации деяния подозреваемого;
- 7) дату и вид избранной меры пресечения;
- 8) дату и вид изменения меры пресечения;
- 9) когда, кем, на какой срок продлено расследование и содержание под стражей;
- 10) сроки ознакомления с делом подозреваемого;
- 11) гражданский иск;
- 12) процессуальные издержки;
- 13) наименование вещественных доказательств и место их хранения;
- 14) срок окончания расследования и др.

Приложения к обвинительному акту печатаются на отдельных листах обвинительного акта со ссылкой на листы дела.

Перед направлением уголовного дела прокурору с обвинительным актом, лицо, осуществляющее досудебное

производство, установив при производстве по уголовному делу обстоятельства, способствовавшие совершению преступления вправе вынести в соответствующие государственные органы, организации или лицам, исполняющим в них управленческие функции, представление о принятии мер по устранению этих обстоятельств или других нарушений закона.

При утверждении обвинительного акта прокурором, лицо привлеченное в уголовном деле в качестве подозреваемого приобретает статус обвиняемого. После этого прокурор обеспечивает вручение копии обвинительного акта обвиняемому и его защитнику, потерпевшему и его законному представителю, либо его копия направляется указанным лицам через доступные средства связи. Расписка о получении обвинительного акта приобщается к делу.

Таким образом, с нашей точки зрения, утверждение обвинительного акта прокурором необходимо считать началом уголовного преследования в отношении конкретного лица по уголовному делу. Об этом свидетельствует и диспозиция п.13 статьи 7 УПК, которая постулирует, что: уголовное преследование это процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях установления деяния запрещенного уголовным законом, и совершившего его лица, виновности последнего в совершении преступления, а также для обеспечения применения к такому лицу наказания или иных мер уголовно-правового воздействия. Из определения уголовного преследования можно сделать вывод, что центральным звеном в данной деятельности является лицо, совершившее преступление, значит появление конкретного лица - обвиняемого в деле и есть начало уголовного преследования.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Содержание и форма обвинительного акта.
2. Основания вынесения обвинительного акта.
3. Способы изложения обвинительного акта.
4. Структура обвинительного акта.
5. Приложения к обвинительному акту.
6. Решения, принимаемые прокурором при поступлении уголовного дела с обвинительным актом.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Из каких частей состоит обвинительный акт?
2. Каково юридическое значение утверждения обвинительного акта прокурором?
3. Назовите формы изложения обвинительного акта?
4. Какие данные процессуального характера должны содержаться в справке о движении уголовного дела?
5. Назовите структуру списка лиц, подлежащих вызову в суд?
6. Какие вопросы решает прокурор, при поступлении уголовного дела с обвинительным актом?
7. Перечислите основания возвращения дела прокурором на дополнительные расследования?
8. В каких случаях прокурор имеет право изменить содержание обвинительного акта?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.
3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.
7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Якубович Н.А. Окончание предварительного следствия. - М., 1998.

10. Гриненко А.В. Окончание предварительного следствия с обвинительным заключением и дознания с обвинительным актом. - М.: ИМЦ ГУК МВД России, 2002.

11. Статкус В.Ф., Цоколов И.А., Жидких А.А. Предъявление обвинения и составление обвинительного заключения/ Под ред. И.А. Попова. - М.: Книжная находка, 2002.

12. Питерцев С.К. Составление обвинительного заключения. - СПб.: Питер, 1998.

§ 3. Предание обвиняемого суду.

Преданию обвиняемого суду прокурором отведена роль звена, расположенного между тем, что сделано по делу на стадии досудебного производства и тем, что будет происходить с ним во время судебного разбирательства.

Ранее в УПК КазССР предание обвиняемого суду представляло собой отдельную стадию. Но это противоречило уголовно-процессуальному закону, так как это была прерогатива суда. Судья, предавая обвиняемого суду становился зависимым от своего решения, так как терялась его незаинтересованность и непредвзятость при разрешении дела по существу в стадии судебного разбирательства. С мая 1992 года стадия была переименована в главу «Полномочия судьи по досудебному разбирательству дела и подготовительные действия к судебному разбирательству». С принятием в 1997 году УПК РК данная глава была переименована и стала называться «Решение вопроса о назначении главного судебного разбирательства и подготовительные действия к судебному разбирательству», то есть перешла в стадию назначения главного судебного разбирательства. Таким образом, стадия предания обвиняемого суду в УПК была исключена окончательно. В связи с указанным, в теории уголовного процесса возник вопрос, к какой стадии уголовного судопроизводства относится функция предания обвиняемого суду. Ситуация в уголовно-процессуальном законе на сегодняшний день сложилась такая, что данные действия прокурора по преданию обвиняемого суду не могут быть отнесены к отдельной стадии, так как она не отвечает всем требованиям и признакам самостоятельной стадии (ст. 305 УПК). Однако, с нашей точки зрения, такая стадия имеет право на существование и необходима. Для этого следует обособить и расширить нормы регулирующие данные действия прокурора в отдельной главе УПК и придать им самостоятельное значение. В данное время приходится констатировать тот факт, что указанные действия входят в стадию досудебного производства и окончанием этой стадии является вынесение прокурором постановления о предании обвиняемого суду.

Перед функцией предания обвиняемого суду стоят следующие задачи:

- выполнять проверочную (надзорную) функцию;
- функцию предания обвиняемого суду прокурором, то есть признание обвиняемого подсудимым.

Процессуальное значение предания обвиняемого суду заключается в том, что в ходе ее осуществления лицо, привлеченное к уголовной ответственности, приобретает статус подсудимого. Так как в соответствии с конституционными требованиями суд не должен иметь ни малейших обвинительных функций, признать лицо подсудимым должен прокурор. Вместе с этим у подсудимого появляются новые права по защите и отстаиванию своих интересов от предъявленного обвинения в суде.

В целях предания обвиняемого суду прокурор по поступившему с обвинительным актом уголовному делу обязан проверить:

- 1) имело ли место деяние, вменяемое обвиняемому, и содержит ли это деяние состав преступления;
- 2) нет ли в деле обстоятельств, влекущих его прекращение;
- 3) обосновано ли предъявленное обвинение, подтверждается ли оно имеющимися в деле доказательствами;
- 4) предъявлено ли обвинение по всем установленным и доказанным по делу преступным деяниям обвиняемого;
- 5) привлечены ли в качестве подозреваемого все лица, в отношении которых по делу добыты доказательства о совершении ими преступлений;
- 6) правильно ли квалифицированы деяния подозреваемого;
- 7) правильно ли избрана мера пресечения и нет ли в деле оснований для ее изменения либо отмены;
- 8) приняты ли меры обеспечения гражданского иска и возможной конфискации имущества;
- 9) составлен ли обвинительный акт в соответствии с требованиями УПК;
- 10) не допущены ли в производстве досудебного расследования существенные нарушения уголовно-процессуального закона.

Изучив уголовное дело, прокурор принимает одно из следующих решений, указанных в ст. 302 УПК. Срок рассмотрения уголовного дела с обвинительным актом в течении трех суток – по уголовным делам, оконченным в ускоренном досудебном расследовании; и десяти суток – по уголовным делам, расследованным в общем порядке.

О предании обвиняемого суду прокурор выносит постановление, после чего уголовное дело с обвинительным актом немедленно направляется им в суд, которому оно подсудно.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие и значение предания обвиняемого суду.
2. Сущность и задачи предания обвиняемого суду.
3. Особенности процесса доказывания на этапе предания обвиняемого суду.
4. Формулирование прокурором обвинения на этапе предания суду.
5. Процессуальный порядок предания обвиняемого суду.
6. Порядок изменение обвинения на этапе предания обвиняемого суду.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каков порядок предания обвиняемого суду?
2. Определите место проверки законности и обоснованности обвинения среди задач этапа предания обвиняемого суду?
3. Почему предание обвиняемого прокурором суду не является самостоятельной стадией уголовного процесса?
4. Каков порядок прекращения уголовного дела на этапе предания обвиняемого суду?
5. Назовите сроки рассмотрения прокурором уголовного дела, поступившего с обвинительным актом?
6. Прокурор по поступившему с обвинительным актом делу должен проверить следующее?
7. Какие решения принимает прокурор на этапе предания обвиняемого суду?
8. Назовите структуру постановления о предании обвиняемого суду?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.
2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мамаи. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Якубович Н.А. Окончание предварительного следствия. - М., 1998.

10. Михайлова Т.А. Предание суду в советском уголовном процессе. - М., 1981.

11. Сулейменова Г.Ж. Предание суду как самостоятельная стадия уголовного процесса // Право и государство. - 1999. - №3.

§ 4. Основания и процессуальный порядок прекращения и возобновления досудебного расследования.

Прекращение досудебного производства – это форма окончания предварительного расследования, в которой лицо, осуществляющее расследование завершает производство по уголовному делу своим мотивированным постановлением без составления обвинительного акта и направления дела в суд.

Решение следователя, дознавателя о прекращении уголовного дела должно вытекать из всестороннего, полного и объективного исследования всех обстоятельств дела и основано на оценке собранных по делу доказательств в их совокупности.

Прекращение уголовного дела может иметь место только по основаниям, указанным в ст.ст. 35, 36 УПК, перечень которых является исчерпывающим и в порядке, предусмотренном гл. 36 УПК.

Основания прекращения досудебного производства можно разделить на реабилитирующие и не реабилитирующие виды.

К реабилитирующим основаниям необходимо отнести прекращение уголовного дела:

- 1) за отсутствием события уголовного правонарушения;
- 2) за отсутствием в деянии состава уголовного правонарушения;
- 3) за отсутствием жалобы потерпевшего – по делам об уголовных правонарушениях, предусмотренных ч.ч.2, 3 ст.32 УПК, за исключением случаев, предусмотренных ч.4 ст.32 УПК, а также при отказе частного обвинителя от обвинения – по делам об уголовных правонарушениях, предусмотренных ч.2 ст. 32 УПК, за исключением случаев, предусмотренных ч.4 ст.32 УПК, либо отзыве руководителем коммерческой или иной организации, или уполномоченного органа заявления о привлечении лица к уголовной ответственности;
- 4) если введен в действие закон, отменяющий уголовную ответственность за совершенное деяние, либо в случае признания Конституционным Советом Республики Казахстан неконституционным закона или иного нормативного правового акта, подлежащего применению по данному уголовному делу, от

которого зависит квалификация деяния как уголовного правонарушения;

5) если в отношении лица имеются вступивший в законную силу приговор суда по тому же обвинению, либо иное неотмененное судебное постановление, установившее невозможность уголовного преследования;

6) если в отношении лица имеется неотмененное постановление органа уголовного преследования о прекращении уголовного преследования по тому же подозрению.

Остальные основания прекращения досудебного расследования, предусмотренные ст.ст.35 и 36 УПК относятся к не реабилитирующим основаниям.

Если по делу привлечено несколько подозреваемых, обвиняемых, а основание к прекращению относятся не ко всем подозреваемым, обвиняемым, то уголовное преследование прекращается в отношении отдельных подозреваемых, обвиняемых.

Постановление о прекращении уголовного дела состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Вводная часть содержит наименование документа, день, месяц, год и населенный пункт его составления, должность, фамилия, инициалы следователя (дознателя), наименование и номер уголовного дела, указание на статью уголовного закона, по которому начато уголовное дело.

В описательно-мотивировочной части постановления указываются обстоятельства, послужившие поводом и основанием к началу уголовного дела, сущность дела, его уголовно-правовая квалификация, данные о лицах, подозревавшихся (обвинявшихся) в совершении преступления, установленные обстоятельства, послужившие основанием для прекращения дела, со ссылкой на соответствующие листы дела и статью уголовно-процессуального закона.

В резолютивной части формируется решение следователя (дознателя) о прекращении дела, отмене меры пресечения и ареста на имущество, об отмене иных мер принуждения и следственных действий, о судьбе вещественных доказательств, об ознакомлении заинтересованных участников процесса с основанием принятого решения, а также о разъяснении гражданскому истцу или

его представителю права о возможности возмещения причиненного ему вреда в порядке гражданского судопроизводства.

Копия постановления о прекращении уголовного дела направляется прокурору, подозреваемому (обвиняемому) их защитникам, потерпевшему и его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям, а также лицо или организацию, по заявлению которого было начато уголовное дело, следователь (дознатель) разъясняет право ознакомления с материалами дела и порядок обжалования постановления о его прекращении. По ходатайству указанных лиц, им вручается копия постановления о прекращении дела. Кроме того, постановление о прекращении уголовного дела может быть ими обжаловано с соблюдением требований ст.ст. 100, 102 УПК.

Постановление о прекращении уголовного дела может быть отменено прокурором либо судом в порядке ст.ст. 105, 106 УПК. В таком случае производство по делу возобновляется, но лишь в том случае, если не истекли сроки давности за совершенное преступление.

Возобновление прекращенного досудебного расследования или уголовного преследования осуществляется путем отмены прокурором либо судом постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

О возобновлении производства по делу письменно уведомляются подозреваемый, обвиняемый, их защитники, потерпевший и его представитель, гражданский ответчик или их представители, а также лицо или организация, по заявлению которых было начато досудебное расследование.

При возобновлении досудебного расследования прокурор вправе своим мотивированным постановлением избрать меру пресечения подозреваемому, обвиняемому. В случаях, если прокурор усматривает необходимость избрания меры пресечения в виде содержания под стражей или домашнего ареста, на основании требований ст.ст. 146, 147 УПК он должен обратиться к следственной судье за санкционированием данных видов мер пресечения.

Возобновленное уголовное дело, как правило, передается прокурором руководителю следственного подразделения, согласно подследственности, для продолжения досудебного расследования.

Также прокурор, осуществляющий надзор за следствием, должен принять решение о продлении срока досудебного расследования не более чем на один месяц.

Если для завершения досудебного расследования или производства следственных действий требуется более одного месяца, дальнейшее продление срока досудебного расследования осуществляется в порядке, установленном ст. 192 УПК. В случае если подозреваемый, обвиняемый содержится под стражей или под домашним арестом, то также необходимо решить вопрос о продлении сроков, указанных мер пресечения в порядке, установленном ст. 151 УПК.

Сведения о возобновлении досудебного расследования вносят в ЕРДР.

После окончания расследования по возобновленному делу лицо, осуществляющее досудебное производство принимает окончательное решение, в зависимости от полученных результатов, либо составляет обвинительный акт для передачи уголовного дела через прокурора в суд, либо вновь прекращает уголовное дело или уголовное преследование.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Понятие прекращения уголовного дела.
2. Основания прекращения уголовного дела.
3. Процессуальный порядок прекращения уголовного дела.
4. Структура и содержания постановления о прекращении уголовного дела.
5. Порядок обжалование постановления о прекращении уголовного дела.
6. Основания возобновления прекращенного досудебного расследования или уголовного преследования.
7. Процессуальный порядок возобновления прекращенного досудебного расследования или уголовного преследования.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите процессуальные основания прекращения уголовного дела?
2. Назовите процессуальный порядок прекращения уголовного дела?

3. Чем отличаются обстоятельства, исключающие уголовное преследование (ст.35 УПК) от обстоятельств, позволяющих не осуществлять уголовное преследование (ст.36 УПК)?

4. Каков процессуальный порядок и срок обжалования постановления о прекращении уголовного дела?

5. Какие из оснований прекращения уголовного дела относятся к реабилитирующим?

6. Каковы особенности прекращения дела по реабилитирующим основаниям?

7. В каких случаях уголовное дело подлежит прекращению следователем по основанию невменяемости лица, подлежащего привлечению к уголовной ответственности?

8. Каковы условия и порядок возобновления производства по прекращенному уголовному делу?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Якубович Н.А. Окончание предварительного следствия. - М., 1998.

10. Синев Д. В. Прекращение уголовных дел по нереабилитирующим основаниям на предварительном следствии : Автореф. дис. ...канд. юрид. наук. - Алматы, 2003.

11. Казанджан М.А. Прекращение уголовного дела следователем ОВД. - Ташкент, 1987.

12. Шимановский В.Б. Недоказанность участия лица в совершении преступления как процессуальное основание для прекращения уголовного дела // Правоведение. - М., 1985.

13. Барабаш А.С., Володина Л.М. Прекращение уголовных дел по нереабилитирующим основаниям в стадии предварительного расследования. - Томск, 1986.

14. Степанов В.Г., Шимановская В.В. Прекращение уголовного дела в стадии предварительного расследования. - М., 1988.

15. Попов А.М. Приостановление и возобновление предварительного следствия. - Тамбов: Тамб. гос. техн. ин-т, 2005.

§ 5. Объявление подозреваемого, обвиняемого в розыск. Способы восстановления утраченного уголовного дела.

Розыск подозреваемых и обвиняемых - это основанный на уголовно-процессуальном и оперативно-розыскном законодательстве, а также нормативно-правовых актах комплекс уголовно-процессуальных, оперативно-розыскных, административно-справочных и других необходимых мер, производимых уполномоченными законом субъектами, в сочетании с гласными и негласными методами, направленными на обнаружение местонахождения подозреваемых и обвиняемых³⁸.

Перед тем, как объявить розыск подозреваемого, обвиняемого лицо, осуществляющее досудебное производство обязано достоверно установить и документально удостоверить его действительное уклонение от следствия или дознания либо отсутствие сведений о его местонахождении. Одно лишь отсутствие подозреваемого, обвиняемого не является основанием для вывода об уклонении лица от досудебного расследования. В связи с этим следователь, дознаватель обязаны осуществить проверочные действия, которые включают:

- получение сведений о подозреваемом, обвиняемом по месту жительства и работы;
- наведение справок в ЦОНе по месту прописки разыскиваемого;
- выяснение возможности проживания, разыскиваемого у родственников, друзей, знакомых;
- о наступлении смерти, нахождении в больнице, санатории и т.п.;
- в заключении под стражей (за совершение другого противоправного деяния);
- на военной службе или сборах;
- на сезонных работах или длительной служебной командировке и т.д.

В случаях, когда подозреваемый либо обвиняемый скрылся или, когда его местонахождение неизвестно, лицо, осуществляющее досудебное расследование обязано принять все необходимые меры

³⁸Теория оперативно-розыскной деятельности: Учебник / Под ред. К.К. Горяинова, В.С. Овчинского, Г.К. Синилова. - М.: ИНФРА-М, 2010. - С. 509.

к его розыску, а также продолжить розыск после приостановления расследования.

При этом следователь, дознаватель вправе давать отдельные поручения о производстве розыска органам дознания. Также поручение должно быть изложено в постановлении о приостановлении досудебного расследования или в постановлении об объявлении розыска подозреваемого, обвиняемого, когда последнее выносится до приостановления по уголовному делу.

В отношении подозреваемого розыск может быть объявлен только после вынесения постановления о квалификации его деяния.

Для объявления розыска, лицо, осуществляющее досудебное расследование, выносит постановление о розыске подозреваемого, обвиняемого, в котором указывает все известные об их личности сведения, основания для производства розыска, и поручает производство розыска органам дознания. Поручая производство розыска органу дознания, следователь не вправе определять методы розыска. Данные методы и оперативно-тактические приемы определяются самостоятельно органами дознания, исходя из своих полномочий, оперативной ситуации и конкретных обстоятельствах дела.

Кроме того, в случае установления подозреваемого, обвиняемого они могут быть задержаны в порядке, установленном ст.131 УПК.

К постановлению об объявлении в розыск прилагается справка о личности разыскиваемого с подробным указанием в ней всех необходимых данных о подозреваемом, обвиняемом (его приметах, связях, местах возможного пребывания и другое –то есть всю известную информацию, которая может способствовать его розыску и задержанию). К справке прилагается фотокарточка, а при ее отсутствии - фоторобот и описание внешности разыскиваемого.

Одновременно с постановлением о розыске должно быть направлено также постановление о квалификации деяния подозреваемого, а также постановление об избрании меры пресечения – содержание под стражей.

Успех розыска подозреваемого, обвиняемого во многом зависит от того, в какой мере следователю, дознавателю удастся организовать эффективное взаимодействие с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность. В целях

согласования с органами дознания и органами оперативно-розыскной деятельности совместных усилий в деле успешного решения задач, связанных с розыском обвиняемого, органы, производящие досудебное производство обычно практикуют организацию взаимодействия с названными органами посредством постоянного взаимного обмена информацией, совместного планирования проводимых мероприятий по розыску и т.п.

Таким образом, в соответствии с ведомственными актами следователь, дознаватель обязан представить в орган, осуществляющий розыск следующие документы:

- постановление об объявлении розыска;
- постановление о приостановлении расследования по уголовному делу;
- постановление о квалификации деяния подозреваемого;
- постановление об избрании меры пресечения;
- протокол допроса родственника лица, объявляемого в розыск;
- копию паспорта, объявляемого в розыск;
- справку из информационного центра о наличии судимостей и местах проживания;
- сообщения в департамент обороны по месту нахождения на воинском учете, орган внутренних дел по месту жительства подозреваемого, обвиняемого;
- справку о личности разыскиваемого.

При наличии оснований для объявления международного розыска орган уголовного преследования выносит отдельное постановление об объявлении подозреваемого, обвиняемого в международный розыск. Санкционирование постановления об объявлении в международный розыск осуществляется в порядке, предусмотренном ч.2 ст.56 УПК.

В соответствии с ведомственными нормативными актами международный розыск объявляется в отношении подозреваемых, обвиняемых в совершении преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких и только в случаях, если:

- существуют данные о выезде разыскиваемого за пределы Республики Казахстан;
- достоверно установлены имеющиеся у разыскиваемого родственные, дружеские и иные связи за пределами Республики Казахстан;

- получена достоверная информация об имевшемся у разыскиваемого намерении выехать из Республики Казахстан с деловой или иной целью.

Обязательным условием объявления и осуществления международного розыска лица является его объявление в республиканский розыск на территории Республики Казахстан. Международный розыск производится через посредничество Интерпола.

Способы восстановления утраченного уголовного дела либо его материалов.

О начале восстановления уголовного дела, утраченного на досудебной стадии, прокурор или лицо, осуществляющее досудебное расследование выносит постановление. Копия постановления либо сообщение о нем должны направляться подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, их защитникам или представителям и иным заинтересованным субъектам процесса.

Суд (судья) принимает решение о восстановлении дела в случаях, когда оно официально поступило в суд для рассмотрения по существу.

Суд соответствующей инстанции возбуждает восстановительное производство при утрате дела на любом этапе рассмотрения дела в суде первой, апелляционной или кассационной инстанций и направляет его прокурору для исполнения.

Под утратой уголовного дела понимается - уничтожение, хищение, утеря, порча от воздействия огня, воды и т.д. находящихся в производстве, приостановленных, оконченных расследованием, а также рассматриваемых в судах уголовных дел.

Можно условно различать полную и частичную утрату уголовного дела.

Под полной утратой понимается уничтожение либо потеря дела, находящегося в производстве в целом или основных материалов дела, которые являлись важнейшими носителями доказательств и предопределяли узловое направление досудебного расследования или судебного разбирательства.

Под частичной утратой дела либо его материалов иметься в виду утрата основных решений и документов, к примеру, по одному или нескольким эпизодам преступного деяния, в отношении одного или нескольких соучастников группового преступления, а также

утрата одного или нескольких томов многотомного уголовного дела.

При этом от частичной утраты материалов уголовного дела следует отличать факты потери единичных, незначительных процессуальных документов.

Причины утраты уголовного дела либо его материалов бывают всевозможные, это уничтожение дел подозреваемым, обвиняемыми или другими заинтересованными участниками процесса; уничтожение в результате поджога либо пожара, других формажорных обстоятельствах; похищение из кабинета лица, осуществляющего расследование или судебное рассмотрение дела; пропажа при передаче в другие ведомства; потеря при неустановленных обстоятельствах и по халатности и т.д.

Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела, оставшихся на руках у участников уголовного процесса и надзорном производстве прокурора, в том числе сведений на электронных или бумажных носителях, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном УПК, либо путем проведения процессуальных действий органом, ведущим уголовный процесс, а также на основе информационно-учетных документов, иных необходимых материалов. Основными средствами восстановления материалов утраченного уголовного дела должны быть следственные действия, такие как—повторный осмотр места происшествия, осмотр документов, выемка, повторный допрос участников процесса и др.

Утрата материалов уголовного дела является уважительным основанием для продления процессуальных сроков уголовного дела, когда такое продление предусмотрено УПК, но не создает какого-либо основания для исключительных сроков, в том числе для специальных сроков применения мер пресечения.

Сроки досудебного расследования и содержания под стражей при восстановлении уголовного дела исчисляются в порядке, установленном ст.ст. 151, 192 УПК. Если по утраченному уголовному делу истек предельный срок содержания под стражей, подозреваемый подлежит немедленному освобождению.

Уголовно-процессуальный закон не содержит требования о восстановлении всех утраченных дел. Так на наш взгляд, не

подлежащими обязательному восстановлению, необходимо признать утраченные в процессе досудебного производства уголовного дела:

а) частного и частного-публичного обвинения, если потерпевшие отказываются от уголовного преследования;

б) прекращенные, если заинтересованные участники процесса не требуют его возобновления;

в) прекращенные по отдельным основаниям (например, в связи с объявлением амнистии);

г) приостановленные, если истекли сроки давности уголовного преследования, и т.д.

Восстановление уголовных дел является не просто технической работой, а особой формой досудебного расследования, заключающейся в повторном собирании доказательств об обстоятельствах, подлежащих доказыванию, путем производства процессуальных и следственных действий, истребования и приобщения вновь полученных материалов, оценки их в совокупности и принятия решений или подтверждения ранее принятых решений. Результаты повторных следственных действий в большей или меньшей степени могут не соответствовать первоначальным результатам, лицо, осуществляющее расследование может прийти к другим выводам о распределении ролей участников уголовного правонарушения, способе совершения преступления, материальном ущербе и т.д.

В случае если в следствии восстановления уголовного дела будут получены доказательства, дающие основания для другого решения главных вопросов по делу - о виновности или невиновности подозреваемого, обвиняемого, объеме предъявляемого обвинения, квалификации преступления, о наличии оснований для применения, отмены или изменения соответствующей меры пресечения и т.п., они должны получить соответствующую новую оценку. Предыдущие выводы и решения по уголовному делу не должны иметь преюдициального значения.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Правовые основы розыска, скрывшегося подозреваемого, обвиняемого.

2. Система розыска скрывшегося обвиняемого.

3. Информация, необходимая для розыска скрывшегося обвиняемого.

4. Задачи и правовое регулирование розыскных работ.

5. Понятие восстановления утраченного уголовного дела.

6. Восстановление утраченных уголовных дел как правовая и организационная проблема судопроизводства.

7. Деятельность следователя по восстановлению уголовных дел.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Дайте понятие розыска?

2. Назовите виды розыска в соответствии с требованиями Закона РК об «Оперативно-розыскной деятельности»?

3. В чем заключается розыскная деятельность следователя?

4. Каково содержание постановления об объявлении в розыск подозреваемого, обвиняемого?

5. Какие процессуальные документы должны быть приобщены к постановлению об объявлении в розыск подозреваемого, обвиняемого?

6. Перечислите общие условия производства по восстановлению уголовных дел?

7. Как осуществляется доказывание по восстанавливаемым уголовным делам?

8. Какие решения принимаются по восстанавливаемым уголовным делам?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2015.

2. Толеубекова Б.Х., Капсалямпов К.Ж. и др. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть Особенная. Досудебные стадии: Учебник. – Алматы: Данекер, 2000.

3. Журсимбаев С. К. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Общая часть. Досудебное производство: Учебник. - Алматы: NURPRESS, 2011.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник для ВУЗов / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014.

5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.

6. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2018.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.

8. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

9. Комментарий к закону Республики Казахстан "Об оперативно-розыскной деятельности": официальное издание / Институт Генеральной прокуратуры Республики Казахстан / под ред. И. Д. Меркель. - Алматы: Норма-К, 2010.

10. Гинзбург А. Я. Основы оперативно-розыскной деятельности. Закон. Теория. Практика: Учебно-практическое пособие / А. Я. Гинзбург, С. Ш. Даубасова. - 3-е изд., перераб. и доп. - Алматы: Юрист, 2010.

11. Жажицкий И.В. Результаты оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве: теория и практика. - СПб., 2006.

12. Мириев Б.А. Розыск подозреваемого и обвиняемого как правовая проблема // Российский следователь. - 2012. - № 12.

13. Кальницкий В.В., Ефремова Н.П. Восстановление утраченных уголовных дел. - М.: Ozon.ru, 2000.