

К.Ж. КАПСАЛЯМОВ
С.С. КАПСАЛЯМОВА

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Судебные стадии и особые производства

IV- том



ЗВЕРО
Алматы, 2019

ББК 67.408
К 20

64648 2/1
«Туран-Астана» университеті
Рекомендовано к изданию Ученым советом
Университета «Туран-Астана»
(протокол №8 от 30 апреля 2019 г.)

Рецензенты:

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

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

Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Особенная часть. Судебные стадии и особые производства: Учебник. 4 - том / Под ред. профессора К.Ж. Капсалямова. – Алматы: Эверо, 2019. – 184 с.

ISBN 978-601-240-632-0

В учебнике излагаются все темы, предусмотренные действующей программой для судебного производства, особенностей производства по отдельным категориям дел и особые 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 предназначается для студентов вузов, а также всех интересующихся вопросами уголовно-процессуального права.

ББК 67.408

ISBN 978-601-240-632-0

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

СОДЕРЖАНИЕ

ГЛАВА 24. НАЗНАЧЕНИЕ ГЛАВНОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ПОДСУДНОСТЬ	6
§ 1. Понятие и значение стадии назначения главного судебного разбирательства	6
§ 2. Понятие, значение и виды подсудности. Порядок передачи уголовного дела по подсудности	8
§ 3. Процессуальный порядок и сроки назначения главного судебного разбирательства	10
ГЛАВА 25. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ГЛАВНОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА	15
§ 1. Понятие и значение судебного разбирательства. Виды общих условий судебного разбирательства	15
§ 2. Непосредственность, устность и гласность судебного разбирательства. Неизменность состава суда	16
§ 3. Участники судебного разбирательства	17
§ 4. Пределы судебного разбирательства. Решения, принимаемые в судебном заседании, и его регламент	19
ГЛАВА 26. ГЛАВНОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО	23
§ 1. Понятие стадии главного судебного разбирательства, ее система. ...	23
§ 2. Судебное следствие, его сущность, значение и порядок.	25
§ 3. Судебные прения и последнее слово подсудимого как часть судебного разбирательства	28
§ 4. Понятие и значение приговора: его законность, обоснованность и мотивированность	31
§ 5. Виды приговоров: их содержание и форма.	33
ГЛАВА 27. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ, ОПРОТЕСТОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	40
§ 1. Понятие, значение и задачи стадии апелляционного производства. ...	40
§ 2. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы и протеста в суде апелляционной инстанции	43
§ 3. Основания к отмене и изменению приговора апелляционной инстанции	47
ГЛАВА 28. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ	56
§ 1. Сущность и значение стадии исполнения приговора и постановления суда	56

§ 2. Процессуальный порядок обращения к исполнению приговора и постановления суда.	58
§ 3. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора.	61
ГЛАВА 29. ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ СУДА, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ	69
§ 1. Стадия кассационного производства: понятие, сущность и основания к пересмотру судебных решений.	69
§ 2. Процессуальный порядок рассмотрения дела в кассационном производстве.	71
ГЛАВА 30. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ ВВИДУ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ	77
§ 1. Понятие, сущность, основания и сроки возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.	77
§ 2. Порядок производства по вновь открывшимся обстоятельствам.	79
§ 3. Процессуальный порядок возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам.	81
ГЛАВА 31. СУДОПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА К НЕВМЕНЯЕМЫМ	86
§ 1. Понятие, цели и особенности применения принудительных мер медицинского характера.	86
§ 2. Процессуальный порядок производства по применению принудительных мер медицинского характера.	88
ГЛАВА 32. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ	95
§ 1. Понятие и сущность производства по делам частного обвинения.	95
§ 2. Особенности возбуждения частного обвинения и подготовки дела к рассмотрению в судебном заседании.	99
§ 3. Процессуальный порядок судебного рассмотрения дел частного обвинения.	102
ГЛАВА 33. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	108
§ 1. Понятие и сущность производства по делам о преступлениях несовершеннолетних.	108
§ 2. Порядок производства по делам об уголовных правонарушениях несовершеннолетних.	110

ГЛАВА 34. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ЛИЦ, ОБЛАДАЮЩИХ ПРИВИЛЕГИЯМИ И ИММУНИТЕТОМ ОТ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ	117
§ 1. Понятие и правовая сущность отдельных видов иммунитета в уголовном процессе.....	117
§ 2. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц	118
ГЛАВА 35. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	127
§ 1. Взаимодействие правоохранительных органов и суда соответствующими органами других государств по уголовным делам.	127
§ 2. Экстрадиционный арест и транзитная перевозка.	129
§ 3. Признание и исполнение приговоров и постановлений судов иностранных государств	133
ГЛАВА 36. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ПО КОТОРЫМ ЗАКЛЮЧЕНО ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ СОГЛАШЕНИЕ	145
§ 1. Процессуальное соглашение, особый порядок его заключения.....	145
§ 2. Рассмотрение уголовных дел судом в согласительном производстве	152
ГЛАВА 37. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО	158
§ 1. Понятие приказного производства: основания и порядок его применения.....	158
§ 2. Порядок и сроки судебного разбирательства в приказном производстве	162
ГЛАВА 38. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ.....	165
§ 1. Понятие и значение суда с участием присяжных заседателей.	165
§ 2. Особенности судебного заседания с участием присяжных заседателей.	166
ГЛАВА 39. ПРОИЗВОДСТВО О КОНФИСКАЦИИ ДО ВЫНЕСЕНИЯ ПРИГОВОРА.....	177
§ 1. Понятие и порядок досудебного производства о конфискации до вынесения приговора.	177
§ 2. Судебное производство о конфискации до вынесения приговора...180	180

ГЛАВА 24. НАЗНАЧЕНИЕ ГЛАВНОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. ПОДСУДНОСТЬ.

§ 1. Понятие и значение стадии назначения главного судебного разбирательства.

Назначение главного судебного разбирательства – это стадия уголовного процесса, в которой судья единолично, не предпреляя вопроса о виновности подсудимого, в ревизионном порядке проверяет достаточность доказательств и наличие юридических оснований для рассмотрения дела в главном судебном заседании, и при установлении указанных оснований, принимает соответствующее решение и осуществляет подготовительные действия к началу судебного разбирательства.

С нашей точки зрения, в связи с тем, что функция предания обвиняемого суду, в соответствии с требованиями Конституции РК была передана прокурору лицо, обвиняемое в совершении преступления, после вынесения прокурором постановления о предании обвиняемого суду должно получить статус подсудимого, так как в случае обратного, если суд признает данное лицо подсудимым будут нарушены требования Основного закона и судья станет зависимым от своего решения, в результате чего потеряет беспристрастность к рассматриваемому делу. На основании изложенного нами предлагается в стадии назначения главного судебного разбирательства лицо, подлежащее к привлечению к суду именовать подсудимым, а не обвиняемым, и, в связи с этим внести изменения в уголовно-процессуальный закон.

Указанная стадия начинается с момента поступления дела в суд и завершается вынесением постановления суда (судьи) о назначении главного судебного разбирательства или принятием другого решения предусмотренного уголовно-процессуальным законом, то есть ему отведена роль звена расположенного между тем, что делалось по делу на стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования до того, как оно было направлено в суд и тем, что будет производиться с ним во время главного судебного разбирательства при рассмотрении дела по существу.

В стадии назначения главного судебного разбирательства не решается окончательно вопрос ни о доказанности обвинения, ни о виновности подсудимого. Таким образом, основной задачей названной стадии является с одной стороны проверка наличия в деле доказательств и юридических оснований для рассмотрения дела по существу в главном судебном заседании и с другой — подготовка дела к реализации стадии главного судебного разбирательства.

Проверочная функция заключается в выяснении следующих вопросов:

1) соблюдены ли на предыдущих стадиях требования уголовно-процессуального закона по обеспечению прав обвиняемого;

2) соблюдена ли законность при расследовании уголовного дела;

3) иных препятствий к назначению главного судебного разбирательства (ошибки, злоупотребления лиц, осуществлявших уголовное преследование и т.д.).

Подготовительная функция заключается в совершении следующих процессуальных действий:

1) по обеспечению явки лиц на судебное заседание;

2) по истребованию вещественных доказательств;

3) по определению места и времени заседания и т.д.

Значение указанной деятельности судьи заключается в том, что он предотвращает рассмотрение в главном судебном разбирательстве не качественно и поверхностно расследованных уголовных дел и тем самым предотвращает незаконное осуждение невиновных лиц. Выявление в данной стадии ошибок органов уголовного преследования, неполноты и не объективности предварительного расследования способствует повышению качества работы органов дознания, следствия и прокурорского кассации. Кроме этого, в рассматриваемой стадии окончательно определяются пределы главного судебного разбирательства, выйти за пределы обвинения суд при рассмотрении дела по существу в главном судебном заседании не может.

§ 2. Понятие, значение и виды подсудности. Порядок передачи уголовного дела по подсудности.

Подсудность – это совокупность признаков, характеризующих преступление, а в некоторых случаях и лицо, совершившее преступление, исходя из которых рассмотрение и разрешение уголовного дела по первой инстанции относится к компетенции строго определенного суда¹.

Требования о подсудности, закрепленные в главе 40 УПК, направлены на реализацию принципа всестороннего, полного и объективного рассмотрения дела. Соблюдение этого принципа позволяет суду рассматривать дело там, где проживает большинство участников уголовного процесса, учесть специфику отдельных категорий преступлений. Правила о подсудности так же основаны на принципе равенства всех перед законом и судом. Поэтому значение данного института заключается в том, что бы каждое дело рассматривалось именно тем судом, которому это дело подсудно. В связи с этим закон запрещает оспаривать, обжаловать и опротестовывать решения вышестоящих судов о подсудности.

Общепринято выделять следующие виды подсудности:

- родовая (предметная);
- территориальная (местная);
- персональная (специальная);
- подсудность по связи дел.

Рассмотрим каждый из признаков (видов) подсудности.

Родовой признак подсудности определяется квалификацией преступления по статье УК, то есть родом преступления. С помощью родовой подсудности устанавливается суд, какого звена компетентен, рассматривать данное дело, и разграничивается компетенция между общими военными судами. В ст.ст. 306-313 УПК дается исчерпывающий перечень преступлений, которые подсудны районному, межрайонному, областному и приравненным к ним судам, а также Верховному суду РК.

¹ Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017. – С. 422.

Признаки территориальной подсудности закреплены в ст.314 УПК, из которой следует, что уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления. Если определить место совершения преступления невозможно, или преступления совершены в разных местах, то подсудность суду определяется по месту окончания предварительного расследования.

Персональный признак подсудности применяется в строго указанных в законе случаях. Указанная подсудность зависит от субъекта совершившего преступление, ее признаки определены в отношении судей, депутатов Парламента РК, Генерального прокурора РК, членов Правительства РК и других должностных лиц, перечисленных в ст.313 УПК. Персональный признак положен в основу определения подсудности уголовных дел военным судам, предусмотренной ст. 311 УПК.

Подсудность по связи дел содержит требования, позволяющие определить, какой суд должен рассмотреть уголовное дело при соединении в одном производстве дел по обвинению одного и того же лица либо группы лиц в совершении одного или нескольких преступлений (ст.315 УПК):

- при обвинении одного лица или группы лиц в совершении нескольких преступлений, дела о которых подсудны судам разных уровней, дело рассматривается вышестоящей судебной инстанцией;
- при обвинении гражданских лиц в совершении преступления в соучастии с военнослужащими или другими лицами, дела в отношении которых подсудны военным судам, если выделение дела в отдельное производство не возможно.

Порядок передачи дел по подсудности регламентирован ст.ст. 316 и 317 УПК. Вопрос о подсудности уголовного дела данному суду разрешается судьей единолично на стадии назначения главного судебного разбирательства.

Суд обязан направить поступившее к нему дело по подсудности в следующих случаях:

- если будет установлено, что дело ему не подсудно;
- если дело подсудно вышестоящему или военному суду.

В случаях, когда неподсудность дела данному суду обнаружилась во время главного судебного разбирательства, возможны следующие решения:

- дело, подсудное одноименному суду, направляется по территориальной подсудности либо с согласия всех участников процесса заканчивается рассмотрением;

- дело может быть передано для рассмотрения из одного суда в другой того же уровня, если суд не в состоянии рассмотреть дело в связи с обстоятельствами, препятствующими всем судьям данного суда участвовать в рассмотрении дела;

- дело, подсудное нижестоящему суду, рассматривается в полном объеме и заканчивается принятием решения по существу.

В случае установления неподсудности дела данному суду, оно должно быть направлено по подсудности без производства каких-либо процессуальных действий. О направлении дела по подсудности суд (судья) выносит постановление. Вопрос о передаче дела по основаниям указанным в ч.1 и 2 ст.317 УПК из одного суда в другой разрешается вышестоящим судом.

§ 3. Процессуальный порядок и сроки назначения главного судебного разбирательства.

При поступлении уголовного дела в суд председатель суда или другой судья по его поручению разрешает вопрос о принятии дела к производству в суде и в течении пяти суток принимает одно из следующих решений, предусмотренных ч. 2 ст. 319 УПК:

- 1) о назначении главного судебного разбирательства;
- 2) о возвращении дела для дополнительного расследования;
- 3) о приостановлении производства по делу;
- 4) о направлении дела по подсудности;
- 5) о прекращении уголовного дела;
- 6) о соединении уголовных дел.

Для принятия правильного решения, а также для рассмотрения ходатайств сторон и решения вопроса о проведении судебного разбирательства в сокращенном порядке судья с соблюдением требований ст. 321 УПК проводит предварительное слушание дела с участием сторон.

При решении вопроса о возможности назначения судебного заседания судья должен выяснить в отношении каждого из подсудимых следующее:

- 1) подсудно ли дело данному суду;

2) не имеется ли обстоятельств, влекущих прекращение либо приостановление производства по делу;

3) не допущены ли при производстве дознания и предварительного следствия нарушения уголовно-процессуального закона, препятствующие назначению судебного заседания;

4) вручены ли копии обвинительного заключения или протокола обвинения;

5) подлежит ли изменению или отмене избранная мера пресечения;

6) приняты ли меры, обеспечивающие возмещение вреда, причиненного преступлением и возможную конфискацию имущества;

7) подлежат ли удовлетворению заявления и ходатайства.

Решения судьи оформляются в форме постановления, в котором должно быть указано: время и место вынесения постановления; должность, фамилия и инициалы судьи, вынесшего постановление; основание и существо принятых решений.

Признав возможным назначение главного судебного разбирательства, судья в постановлении указывает следующие:

- кто является подсудимым по делу;
- точную квалификацию преступления, совершение которого вменяется подсудимому;
- решения по вопросам меры пресечения и мер обеспечения причиненного вреда;
- решения по отводам, ходатайствам и иным заявлениям участников процесса;
- решение в отношении защитника подсудимого;
- перечень лиц, подлежащих вызову в главное судебное заседание;
- решение о слушании дела в отсутствие обвиняемого в случае, когда закон допускает заочное рассмотрение его дела;
- место и время главного судебного разбирательства;
- решение о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании;
- решение о языке судопроизводства;
- решение о запасном судье.

Главное судебное разбирательство должно быть начато не ранее истечения 3 суток с момента извещения сторон о месте и времени

начала судебного заседания и не позже 15 суток с момента вынесения постановления о его назначении. В исключительных случаях этот срок может быть продлен постановлением судьи, но не более чем до 30 суток. Главное судебное разбирательство должно быть окончено в месячный срок, в исключительных случаях этот срок может быть продлен мотивированным постановлением судьи.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите порядок назначения главного судебного разбирательства.
2. Какие вопросы разрешаются на стадии назначения главного судебного разбирательства?
3. Назовите виды подсудности.
4. Назовите родовой признак подсудности.
5. Назовите признаки территориальной подсудности.
6. Назовите персональный признак подсудности.
7. Назовите подсудность по связи дел.
8. Передача уголовного дела по подсудности. Разрешение споров о подсудности.
9. В какой срок должно быть начато главное судебное разбирательство?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каковы место стадии назначения главного судебного разбирательства в системе других стадий уголовного процесса и основные ее задачи?
2. Назовите решения, которые могут быть приняты при подготовке к судебному заседанию.
3. Охарактеризуйте обстоятельства, которые должны быть выявлены при подготовке к судебному заседанию.
4. Каковы пределы полномочий судьи в стадии назначения главного судебного разбирательства?
5. Какие обстоятельства могут служить основанием для предварительного слушания?
6. Какие обстоятельства могут послужить основанием для возвращения уголовного дела прокурору и какова цель такого возвращения?

7. Что понимается под подсудностью конкретного уголовного дела?

8. Назовите факторы, которые должны учитываться при определении состава суда в зависимости от предмета конкретного уголовного дела.

9. Какие уголовные дела подведомственны военным судам?

10. Как определяется территориальная подсудность уголовных дел при разбирательстве их по первой инстанции?

11. Укажите особенности выбора суда в случаях, связанных с разрешением конкретных вопросов, возникающих при производстве по уголовному делу.

12. Как разграничивается подсудность военных судов разного уровня?

13. Как должны решаться вопросы передачи уголовного дела, подсудного одному суду, в другой суд?

14. Должно ли учитываться мнение обвиняемого при передаче дела из нижестоящего суда в вышестоящий? Если должно, то почему?

15. При каком условии допустима передача дела из суда, которому оно подсудно, в другой суд того же уровня?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-П. О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

4. Толеубекова Б.Х., Капсалямов К., и др. Уголовно-процессуальное право РК. Часть особенная. Учебник. – Алматы, 2002.

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

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

7. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. - М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

8. Уголовный процесс // под ред. К.Ф. Гуценко. - Учебник. - М.: Издательство Зерцало, 2013.

9. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: "Юрист", 2014

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

11. Абдиканов Н.А. Организация главного судебного разбирательства по уголовным делам РК. Учебное пособие. - Алматы: Баспа, 2001.

12. Абдиканов Н.А., Балашов Т.Т., Зенковский А.В. Производство в суде первой инстанции по уголовно-процессуальному праву Республики Казахстан. - Алматы: Изд-во «Норма-К», 2011.

13. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. - Алматы: Жеті Жарғы, 2013.

14. Ережепов Н. Определение судьей подсудности уголовных дел при рассмотрении вопроса о назначении главного судебного разбирательства // Фемида. - 2001. - №2.

ГЛАВА 25. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ГЛАВНОГО СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

§ 1. Понятие и значение судебного разбирательства. Виды общих условий судебного разбирательства

Судебное разбирательство – это осуществляемое в форме судебного заседания рассмотрение и разрешение уголовного дела по существу. Рассмотреть дело по существу – значит разрешить вопрос об уголовной ответственности обвиняемого. Судебное разбирательство является третьей и основной стадией уголовного судопроизводства: *Его значение определяется следующими факторами:*

– здесь обвиняемый (подсудимый) может быть признан виновным в совершении преступления и ему может быть назначено наказание;

– в полной мере достигаются задачи уголовного судопроизводства и в наибольшей степени реализуются все его составительные принципы;

– все прочие стадии по отношению к судебному разбирательству носят предварительный, проверочный или исполнительный характер.

Общие условия судебного разбирательства – это такие уголовно-процессуальные нормы, которые применяются в судебном разбирательстве по каждому уголовному делу, то есть носят универсальный характер.

Задачами общих условий главного судебного разбирательства является обеспечение в этой стадии всех требований, процедуры и принципов уголовного процесса, при разрешении проблем прямо не регламентированных в УПК, возникающих по уголовным делам в силу их специфичности, путем распространения на них одного или нескольких из общих условий.

В систему общих условий главного судебного разбирательства необходимо включить следующие виды:

- 1) подсудность;
- 2) непосредственность исследования доказательств;
- 3) устность и гласность судебного разбирательства;

- 4) неизменность состава суда;
- 5) равенство прав сторон;
- 6) участники судебного разбирательства;
- 7) пределы судебного разбирательства;
- 8) решения, принимаемые в судебном разбирательстве;
- 9) регламент судебного заседания;
- 10) меры воздействия за нарушение порядка на судебном заседании;
- 11) протоколирование судебного заседания.

Некоторые процессуалисты предлагают и другие виды общих условий. В частности Т.Г. Морщакова называет условия о правилах изменения обвинения, мере пресечения, возбуждении, приостановлении и прекращении уголовного дела, направлении дела для производства дополнительного расследования, и меры в отношении нарушителей порядка в судебном заседании².

§ 2. Непосредственность, устность и гласность судебного разбирательства. Неизменность состава суда

В соответствии с требованиями ст. 331 УПК в судебном разбирательстве все доказательства по делу подлежат *непосредственному исследованию*: допросить всех участников процесса, заслушать заключения экспертов, осмотреть вещественные доказательства, огласить протоколы следственных и судебных действий и иные документы. Таким образом, судьи и участники судебного разбирательства получают сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, путем личного восприятия всех доказательств в судебном заседании и судья только на основе своего восприятия приходит к выводу по делу.

Соблюдение условия непосредственности позволяет судьям избежать искажения информации, полученной под делу в процессе предварительного расследования и достичь объективной истины.

² Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: "Юрист", 2014. - С.314.

В процессе главного судебного разбирательства показания выслушиваются *в устной форме*, протоколы и иные документы, имеющиеся в уголовном деле, оглашаются. Условие устности позволяет обеспечить реализацию принципа состязательности и равноправия сторон, а также обеспечение принципа гласности в уголовном судопроизводстве.

Гласность судебного разбирательства – это требование его открытости для публики старше 16 лет. Закрытое заседание допускается для защиты государственной или иной охраняемой законом тайны; интересов несовершеннолетних подсудимых; интимных или иных личных сведений об участниках процесса; безопасности участников процесса и их близких. Присутствующие на открытом заседании вправе вести письменную или звуковую запись, а с разрешения председательствующего – фото-, кино- или видеосъемку.

Судебное заседание по каждому уголовному делу производится *непрерывно*, кроме времени, назначенного для отдыха. При этом каждое дело должно быть рассмотрено *в неизменном составе* судей.

Рассмотрение теми же судьями других дел, до окончания начатого слушанием дела не допускается.

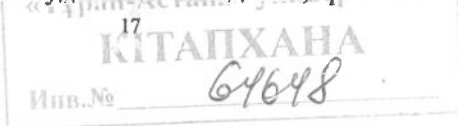
Если кто-то из судей, в силу различных объективных причин, лишен возможности дальнейшего участия в заседании, он заменяется другим судьей и судебное разбирательство дела начинается заново. При коллегиальном рассмотрении дела, требующего продолжительного времени для его разбирательства, в соответствии со ст. 332 УПК, может быть назначен запасной судья.

§ 3. Участники судебного разбирательства

Общим условием судебного разбирательства является участие в нем председательствующего, сторон, секретаря судебного заседания.

Председательствующий – судья, который руководит судебным заседанием при коллегиальном рассмотрении уголовного дела, а также судья, рассматривающий уголовное дело единолично.

Перед председательствующим стоят следующие задачи: обеспечение состязательности и равноправия сторон; обеспечение соблюдения распорядка судебного заседания; разъяснение всем



участниками судебного разбирательства их прав и обязанностей, порядка их осуществления; ознакомление их с регламентом судебного заседания.

Секретарь судебного заседания ведет протокол судебного заседания. Он обязан полно и четко описывать в нем действия и решения суда, а равно и действия участников судебного разбирательства, имевшие место в ходе судебного заседания. Секретарь проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в заседании.

Государственный обвинитель – это должностное лицо органа прокуратуры, поддерживающее от имени государства обвинение по уголовному делу в суде. Участие государственного обвинителя обязательно в судебном разбирательстве уголовных дел публичного и частно-публичного обвинения. Он вправе и обязан мотивированно отказаться от обвинения, если оно не подтверждается в суде. Отказ от обвинения влечет прекращение дела, однако может быть обжалован в вышестоящий суд.

Участие подсудимого в судебном разбирательстве является обязательным (очность процесса). Исключения составляют случаи, когда по уголовному делу о преступлении небольшой и (или) средней тяжести подсудимый ходатайствует о рассмотрении дела в его отсутствие или по делу о тяжком или особо тяжком преступлении подсудимый находится за пределами территории Республики Казахстан и (или) уклоняется от явки в суд, если он не был привлечен к ответственности на территории иностранного государства за это же преступление. При неявке подсудимого дела откладывается, а в его отношении могут применяться меры принуждения: привод, более строгая мера пресечения, запрос иностранному государству о выдаче.

Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. При этом он имеет равные права с государственным обвинителем.

Потерпевший в судебном заседании, во-первых, участвует в поддержании обвинения, защищая свои права и законные интересы;

а во-вторых, является источником доказательственной информации. Поэтому его явка в суд может быть обеспечена мерами принуждения (кроме случаев рассмотрения дел частного обвинения).

Участниками судебного разбирательства являются также гражданский истец, ответчик, специалист и др.

§ 4. Пределы судебного разбирательства. Решения, принимаемые в судебном заседании, и его регламент

Пределы судебного разбирательства ограничены выдвинутым обвинением. Разбирательство проводится только в отношении обвиняемых и только по тем фактам, которые им вменяются в вину. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим:

— не ухудшается положение подсудимого (новое обвинение не становится более тяжким);

— не нарушается его права на защиту (новое обвинение несущественно отличается по фактическим обстоятельствам от ранее предъявленного).

Решения принимаемые в судебном разбирательстве, многообразны: приговор об отложении или приостановлении разбирательства, прекращении дела, мере пресечения и др.

Отложение разбирательства на определенный срок допускается в случае невозможности его продолжения ввиду неявки на судебное заседание кого-либо из вызванных лиц или в связи с необходимостью истребования новых доказательств. После возобновления судебного разбирательства суд продолжает слушания с того момента, с которого оно было отложено (отказ от принципа непрерывности).

Приостановление производства допускается в связи с тем, что подсудимый скрылся или заболел тяжелой болезнью.

В ходе судебного разбирательства суд вправе избрать, изменить или отменить меру пресечения в отношении подсудимого. Срок содержания под стражей во время производства в судебных стадиях не может превышать 6 месяцев, но может быть продлен судом по тяжким или особо тяжким преступлениям каждый раз не более чем на 3 месяца.

Регламент судебного заседания – это внешние требования к порядку ведения (обрядность) судебного заседания. Эти требования символизируют уважение участников судопроизводства и публики к правосудию и сводятся к следующему:

1) при входе судей все присутствующие в зале судебного заседания встают;

2) все участники судебного разбирательства обращаются к суду, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила допускается только с разрешения председательствующего;

3) участники судебного разбирательства, а также иные лица, присутствующие в зале судебного заседания, обращаются к суду со словами «Уважаемый суд», а к судье – «Ваша честь».

При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо, присутствующее в зале судебного заседания, предупреждается о недопустимости такого поведения либо удаляется из зала судебного заседания (кроме обвинителя и защитника). На него также может быть наложено судом денежное взыскание в размере до в том же судебном заседании, где это нарушение было установлено.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите сущность, значение и задачи стадии главного судебного разбирательства.

2. Дайте понятие и значение общих условий главного судебного разбирательства?

3. Перечислите виды общих условий судебного разбирательства.

4. Дайте характеристику понятию непосредственности главного судебного разбирательства.

5. Дайте характеристику понятию устности главного судебного разбирательства.

6. Дайте характеристику понятию гласности главного судебного разбирательства.

7. Назовите пределы судебного разбирательства.

8. Какие решения принимаются на стадии главного судебного разбирательства?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каковы задачи судебного разбирательства? Место данной стадии в системе стадий уголовного процесса.
2. Охарактеризуйте предмет судебного разбирательства.
3. Что такое общие условия судебного разбирательства?
4. В чем заключаются требования непосредственности, устности, непрерывности судебного разбирательства и неизменности состава суда?
5. Охарактеризуйте правовое положение сторон в судебном разбирательстве.
6. Каковы пределы судебного разбирательства и в чем их значение?
7. Охарактеризуйте особенности общих условий судебного разбирательства.
8. Допускается ли рассмотрение дела без участия подсудимого или потерпевшего?
9. Перечислите полномочия председательствующего в главном судебном заседании.
10. Каков порядок участия подсудимого, защитника, государственного обвинителя, потерпевшего, гражданского истца и ответчика в главном судебном разбирательстве?
11. При каких условиях допускается изменение обвинения в суде?
12. Перечислите распорядок главного судебного разбирательства.
13. Какие меры могут быть приняты судом в целях обеспечения порядка в главном судебном разбирательстве?
14. Какие требования предъявляются к протоколу главного судебного разбирательства?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-III. О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

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

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

6. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. - М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

7. Уголовный процесс // под ред. К.Ф. Гуценко. - Учебник. - М.: Издательство Зерцало, 2013.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: "Юристъ", 2014

9. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. - М.: "ИНФРА-М", 2012.

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

11. Загорский Г.И. Актуальные проблемы судебного разбирательства по уголовным делам. — С-Пб.: Проспект, 2013.

12. Абдиканов Н.А. Организация главного судебного разбирательства по уголовным делам РК. Учебное пособие. - Алматы: Баспа, 2001.

13. Абдиканов Н.А., Балашов Т.Т., Зенковский А.В. Производство в суде первой инстанции по уголовно-процессуальному праву Республики Казахстан. - Алматы: Изд-во «Норма-К», 2011.

14. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. - Алматы: Жеті Жарғы, 2013.

ГЛАВА 26. ГЛАВНОЕ СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

§ 1. Понятие стадии главного судебного разбирательства, ее система.

Главное судебное разбирательство — это основная, центральная, стадия уголовного судопроизводства, в процессе его реализации решаются итоговые задачи всего судопроизводства — уголовное дело разбирается и разрешается по существу, а в приговоре суда дается ответ на главный вопрос о виновности или невиновности подсудимого, назначении уголовного наказания или об освобождении подсудимого от уголовной ответственности.

Задачей главного судебного разбирательства является решение правового спора между государством (в лице суда) и подсудимым, о праве публично признать его виновным, то есть преступником, и применить меры уголовного наказания, а также заставить его претерпеть связанные с этим тяготы и лишения. При разбирательстве такого спора по существу решается судьба подсудимого, его неотъемлемых прав и свобод, являющихся первостепенными ценностями, поэтому построение судебного разбирательства должно отвечать самым высоким требованиям и обеспечивать гарантии от произвола и судебных ошибок.

Решение указанных вопросов осуществляется посредством осуществления правосудия, так как задачи главного судебного разбирательства аналогичны с задачами правосудия по уголовным делам. Именно с данной стадии начинается материализация правосудия, и реализуется действие большинства принципов уголовного процесса, которые способствуют достижению объективной действительности по делу и тем самым решению задач правосудия.

В стадии главного судебного разбирательства производится самостоятельное исследование всех доказательств по делу. Суд при разбирательстве дела не ограничен материалами предварительного расследования и выводами, изложенными в обвинительном акте. Если в ходе судебного разбирательства возникает необходимость в исследовании того или иного обстоятельства, не установленного при расследовании дела, суд обязан истребовать новые

доказательства. Суд в целях всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, может самостоятельно исследовать версии, отвергнутые следствием или дознанием, он вправе вызвать новых свидетелей, исследовать иные обстоятельства, оставленные следователем без внимания.

Стадия главного судебного разбирательства состоит из пяти частей (этапов):

- 1) подготовительная часть главного судебного разбирательства;
- 2) судебное следствие;
- 3) судебные прения;
- 4) последнее слово подсудимого;
- 5) постановление приговора.

Каждая из этих частей (этапов) имеет свое назначение, характеризуется определенным кругом процессуальных действий и правоотношений между ее участниками.

Подготовительная часть главного судебного разбирательства имеет задачей обеспечить создание необходимых условий для рассмотрения и разрешения дела по существу. От точного и правильного проведения подготовительной части во многом зависит также охрана прав участников судебного разбирательства и соблюдение установленных законом процессуальных гарантий. Она проводится в установленном уголовно-процессуальным законом порядке и включает в себя действия суда, предусмотренные гл.43 УПК.

Судебное заседание должно быть начато в точно назначенное время и к этому сроку все участвующие в процессе лица должны находиться в зале судебного заседания. Открывая судебное заседание, председательствующий объявляет, какой суд и какое уголовное дело будет рассматриваться, называет фамилию, имя и отчество подсудимого, статью уголовного закона, по которой квалифицируется преступление, совершенное подсудимым, представляет других участников процесса, а также сообщает о разбирательстве дела в закрытом или открытом судебном заседании. Только после открытия судебного заседания суд может приступить к производству всех необходимых процессуальных действий.

Процедуру подготовки суда к судебному разбирательству, в зависимости от стоящих перед ним задач, можно разделить на четыре группы (подэтапа):

- 1) открытие судебного заседания и проверка явки лиц, вызванных в суд;
- 2) разъяснение прав и обязанностей участвующим в деле лицам;
- 3) разрешение заявленных отводов;
- 4) разрешение ходатайств об истребовании дополнительных средств доказывания.

§ 2. Судебное следствие, его сущность, значение и порядок.

Судебное следствие — это важнейшая составная часть судебного разбирательства, которая начинается с изложения обвинителем сущности предъявленного подсудимому обвинения, и предназначена для всестороннего, полного и объективного исследования всех имеющихся в деле доказательств, в целях установления объективной действительности по рассматриваемому делу, и оканчивающийся по завершении исследования доказательств.

Суд приступает к исследованию обстоятельств уголовного дела на основе материалов предварительного расследования. Однако, судебное следствие нельзя считать лишь повторением расследования, оно представляет собой новое, обособленное исследование, обладающее существенными особенностями. Материалы следствия или дознания, не проверенные на судебном следствии, не могут быть положены судом в основу приговора. Суд не вправе возвращать дело на дополнительное следствие, если неполнота предварительного расследования может быть восполнена в ходе судебного заседания.

Судебное следствие начинается с оглашения обвинительного заключения, это позволяет довести до сведения присутствующих на процессе граждан, обстоятельства рассматриваемого дела, благодаря чему они узнают, в чем обвиняется подсудимый, и получают возможность следить за ходом судебного разбирательства. Обвинение должно быть оглашено полностью, нельзя, также пересказывать его содержание. В случае изменения обвинения на

менее тяжкое или при отказе от части обвинения обвинитель обязан изложить суду новую мотивированную формулировку в письменном виде.

После оглашения обвинительного заключения, председательствующий разъясняет подсудимому сущность обвинения и спрашивает его, понятно ли ему предъявленное обвинение, а также признает ли он себя виновным. Затем суд заслушивает предложения участников судебного разбирательства о порядке исследования доказательств и с учетом высказанных предложений определяет последовательность допросов и других действий по исследованию доказательств.

Исследование доказательств, представленных сторонами на судебном следствии производится только путем допросов, осмотров и других действий в строго установленной законом процессуальной форме. Так, показания свидетелей, потерпевших подсудимых могут быть получены только в форме допросов, и, в исключительных случаях — оглашения показаний, вещественные доказательства и обстоятельства места преступления исследуются путем осмотра, документы путем оглашения и обязательного обозрения, выводы эксперта оформляются в виде заключения. Первой представляет доказательства сторона обвинения, а затем сторона защиты.

Допрос подсудимого начинается предложением председательствующего дать показания по поводу предъявленного обвинения и известных ему обстоятельств дела. Подсудимый дает показания в форме свободного рассказа, при этом его нельзя перебивать и задавать вопросы. После свободного рассказа подсудимому первыми задают вопросы защитник и участники процесса со стороны защиты, затем государственный обвинитель и участники процесса со стороны обвинения. Последним задает вопросы подсудимому суд (судья), однако уточняющие вопросы могут быть заданы в любой момент допроса, также, председательствующий имеет право снимать наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу.

Потерпевший допрашивается раньше свидетелей. Он, равно как и свидетель, обязан давать правдивые показания. В начале допроса потерпевшему предлагается рассказать все известное ему по делу. После свободного рассказа потерпевший допрашивается участниками судебного разбирательства, в такой же

последовательности, как и подсудимый. В соответствии со ст. 369 УПК потерпевший с разрешения председательствующего вправе давать показания в любой момент судебного следствия.

Свидетели допрашиваются порознь и в отсутствие еще не допрошенных свидетелей. Это необходимо для того, чтобы допрашиваемый свидетель не знал показания других свидетелей, а также, что бы исключить возможность влияния их друг на друга и обеспечить дачу правдивых показаний. После свободного рассказа свидетелю задаются вопросы. Первым задает вопросы та сторона, по ходатайству, которого этот свидетель вызван на судебное заседание. Каждый участник процесса вправе с разрешения председательствующего задавать свидетелю вопросы во время его допроса другими участниками судебного разбирательства (перекрестный допрос).

Особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля регламентированы ст. 371 УПК.

Суд вправе назначить экспертизу, когда для выяснения вопросов необходимы специальные научные познания, не зависимо от того, проводилась ли она по тем же вопросам на предварительном следствии или дознании. В необходимых случаях суд самостоятельно назначает первичные, дополнительные или повторные экспертизы в соответствии с требованиями ст. 373 УПК.

Осмотр вещественных доказательств может быть произведен судом в любой момент судебного следствия, как по собственной инициативе, так и по ходатайству участников судебного разбирательства с соблюдением правил, установленных ст. 375 УПК. Осмотр вещественных доказательств, которые по каким-либо причинам не могли быть доставлены в суд, производится по месту их нахождения.

Оглашение и осмотр документов может иметь место в любой момент судебного следствия (ст. 376 УПК). Это позволяет суду непосредственно ознакомиться с содержанием документов и выслушать мнение участников судебного разбирательства по поводу указанных в них обстоятельствах. Документы могут быть оглашены полностью или частично в зависимости от их содержания и конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

При возникновении необходимости в процессе судебного следствия могут быть произведены осмотры, опознание,

освидетельствование, проверка и уточнение показаний на месте, производство эксперимента и получение образцов для экспертного исследования в порядке, предусмотренном ст.ст. 378, 379 УПК. По смыслу закона, на судебном следствии могут производиться не только перечисленные процессуальные действия. В случае возникновения необходимости в судебном заседании могут производиться также очные ставки, экзгумация, обыск, выемка и др., поскольку они предусмотрены уголовно-процессуальным законом и их производство судом способствует полному, всестороннему и объективному исследованию обстоятельств уголовного дела.

На основании требований ст. 381 УПК суд придя к выводу о том, что все имеющиеся по делу и истребованные в ходе судебного заседания доказательства исследованы, должен убедиться в обоснованности своего вывода. Для этого председательствующий обращается к участникам судебного разбирательства с вопросом, имеются ли у них дополнения судебного следствия. В случае заявления ходатайств о дополнении судебного следствия, суд разрешает поступившие ходатайства. После выполнения необходимых действий по удовлетворению ходатайств. А также при отклонении или отсутствии ходатайств, председательствующий объявляет об окончании судебного следствия, и суд переходит к заслушиванию судебных прений сторон.

§ 3. Судебные прения и последнее слово подсудимого как часть судебного разбирательства.

Судебные прения – это выступление указанных в законе участников судебного разбирательства, излагающих в своих речах, выводы и предложения об обстоятельствах совершенного деяния, о виновности или невиновности подсудимого, степени его ответственности и других вопросов, подлежащих разрешению по рассматриваемому уголовному делу.

Судебные прения состоят из речей: государственного обвинителя, потерпевшего или его представителя, гражданского истца и гражданского ответчика или их представителей, подсудимого и защитника. Если в деле участвуют несколько государственных обвинителей, потерпевших, подсудимых и т.д.,

вопрос об очередности их выступлений решается в соответствии с требованиями ч.4 ст. 383 УПК.

Государственный обвинитель и защитник, в соответствии с характером выполняемых им уголовно-процессуальных функций не вправе отказаться от произнесения речи. Остальные участники судебных прений могут отказаться от участия в них.

Судебные прения играют важную роль в правильном осуществлении правосудия по уголовным делам: во-первых, способствуют формированию правильного внутреннего убеждения судей и тем самым вынесению законного и обоснованного приговора; во-вторых, оказывают воспитательное воздействие на подсудимого и граждан, присутствующих в зале судебного заседания, содействуют формированию правильного общественного мнения о степени опасности преступления и лица, совершившего преступление.

Судебные прения подводят итог исследованию доказательств на судебном следствии. Участники судебных прений, основываясь на материалах дела, рассмотренных в судебном следствии, излагают суду свое мнение, *по вопросам, относящимся в основном к:*

- 1) общественно-политической оценке деяния и фактическим обстоятельствам дела;
- 2) квалификации преступления;
- 3) характеристике личности подсудимого, а иногда — потерпевшего и других участников судебного разбирательства;
- 4) последствиям совершенного преступления и гражданскому иску;
- 5) определению меры наказания или освобождению от наказания и ответственности подсудимого;
- 6) причинам и условиям, способствовавшим совершению преступления.

В судебных прениях лица не вправе ссылаться на доказательства, которые не были проверены и исследованы в ходе судебного следствия. Если участник судебных прений считает необходимым предъявить суду новые доказательства, он может ходатайствовать о возобновлении судебного следствия. В случае необходимости дополнительного исследования доказательств, суд возобновляет судебное следствие и по окончании его судебные прения начинаются сначала.

Речь прокурора в судебных прениях — это выступление государственного обвинителя, в котором он резюмирует свои выводы по вопросам, подлежащим разрешению судом при постановлении приговора.

Структура и содержание речи прокурора зависит от существа и особенностей дела, характера имеющихся доказательств, личности подсудимого, признания или непризнания своей вины подсудимым и т.д. По делам, связанных с причинением материального вреда, прокурор высказывает свое мнение о размерах возмещения вреда, поддерживает предъявленный иск полностью или частично, либо считает, что в иске должно быть отказано.

Защитник в своей речи может касаться всех вопросов дела, начиная с его общественно-политической оценки и кончая вопросом о наказании. Однако содержание защитительной речи во всех случаях должно соответствовать процессуальной функции защитника. Поэтому защитник обращает внимание суда только на обстоятельства оправдывающие, исключаяющие или смягчающие ответственность подсудимого.

Потерпевший высказывает в своей речи соображения о событии и последствиях преступления, доказанности обвинения, квалификации преступления, мерах наказания и по другим вопросам. От имени потерпевшего в судебных прениях может участвовать его представитель.

Гражданский истец или его представитель может доказывать факт совершения преступления, причинившего вред, чтобы добиться возмещения причиненного вреда. Анализируя собранные по делу доказательства он обосновывает заявленный гражданский иск и приводит в подтверждение исковых требований соответствующие аргументы.

Речь гражданского ответчика или его представителя может быть направлена на оправдание подсудимого и доказывание отсутствия материального вреда от преступления, оспаривание заявленного гражданского иска, его суммы либо доказывание отсутствия обязанности ответчика возместить вред и т.д.

Последнее слово подсудимого согласно ст. 384 УПК после окончания судебных прений председательствующий представляет подсудимому последнее слово, заслушивание которого составляет самостоятельную часть судебного разбирательства. Оно

представляется подсудимому и в том случае, если он участвовал в судебных прениях. Подсудимый может отказаться от последнего слова, о чем делается соответствующая запись в протоколе судебного заседания.

Произнесение последнего слова непосредственно перед уходом суда в совещательную комнату для вынесения приговора является важной процессуальной гарантией прав подсудимого. Это позволяет подсудимому сделать перед судом последние объяснения по поводу рассматриваемого дела, раскаяться в содеянном, выразить свое окончательное отношение к предъявленному обвинению, а также высказать суду свои просьбы. Закон не регламентирует содержание и продолжительность последнего слова. Подсудимый вправе говорить в последнем слове все, что он считает нужным сообщить суду. Вопросы подсудимому во время произнесения его последнего слова не допускаются. Суд не может также ограничивать продолжительность последнего слова подсудимого определенным временем. Только тогда, когда подсудимый касается обстоятельств, явно не относящихся к делу или ведет себя недостойно, председательствующий должен сделать замечание подсудимому о недопустимости такого поведения.

Если подсудимый в последнем слове сообщит новые фактические данные или новые обстоятельства совершенного им преступления, суд должен возобновить судебное следствие по исследованию новых доказательств. Затем вновь проводятся судебные прения, и предоставляется последнее слово подсудимому.

Для постановления приговора суд удаляется из зала судебного заседания в совещательную комнату, где обеспечивается тайна совещания судей, и решаются вопросы для постановления приговора.

§ 4. Понятие и значение приговора: его законность, обоснованность и мотивированность.

Приговор суда – это постановленный от имени Республики Казахстан акт правосудия, в котором излагается решение суда первой инстанции, принятое в результате главного судебного разбирательства, о виновности или невиновности подсудимого, применении или неприменении к нему наказания и других,

указанных в законе вопросах, подлежащих разрешению по уголовному делу.

Среди всех процессуальных документов, составляемых при осуществлении уголовно судопроизводства по делу, приговор суда занимает особое место, обусловленное тем, что в силу принципа презумпции невиновности — никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию не иначе как по приговору суда. Таким образом, приговор подводит итог всему процессу по каждому делу и им завершается судебное разбирательство дела.

Приговор суда по истечении десятидневного срока, установленного для его обжалования и опротестования, вступает в законную силу, и становится общеобязательным на всей территории Республики Казахстан.

Необходимость достижения задач правосудия по каждому уголовному делу обуславливает предъявление законом высоких требований к качеству приговора. Приговор по каждому делу должен быть законным, обоснованным и мотивированным.

Законность приговора предусматривает его полное соответствие, как по форме, так и по содержанию требованиям уголовно-процессуального закона. Все вопросы, которые найдут в приговоре отражение, должны быть разрешены судом в строгом соответствии с законом, по внутреннему убеждению, основанному на полном, всестороннем и объективном исследовании всех обстоятельств в их совокупности. Кроме того, в приговоре должен быть правильно применен уголовный закон, а в необходимых случаях все иные законы и подзаконные акты.

Обоснованность приговора означает его соответствие фактическим обстоятельствам и материалам дела, рассмотренным в судебном заседании. Выводы суда, изложенные в приговоре, должны быть основаны на проверенных в ходе судебного следствия достоверных доказательствах.

Законность и обоснованность приговора — взаимосвязанные понятия. Законным может быть только обоснованный приговор, необоснованный приговор всегда является незаконным. Соблюдение же всех требований закона при вынесении приговорам является важнейшей гарантией обоснованности приговора.

Приговор должен быть *мотивированным*. В нем должно быть

аргументировано, почему суд принял то или иное решение. Принял одни доказательства как достоверные, а другие – отклонил. Выводы суда по всем вопросам должны быть изложены в приговоре таким образом, что бы было ясно видно, почему суд пришел именно к такому решению. Если в приговоре приведены мотивы принятых решений, он будет понятным и убедительным как для участников судебного разбирательства, так и для граждан, присутствующих в зале судебного заседания.

§ 5. Виды приговоров: их содержание и форма.

В зависимости от решения суда по вопросу о виновности подсудимого приговор суда может быть обвинительным или оправдательным.

Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, если в процессе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления полностью доказана, и он не может быть основан на предположениях (ст.393 УПК).

Обвинительный приговор, в свою очередь, в зависимости от решения вопроса о наказании виновного бывает:

- 1) с назначением наказания;
- 2) без назначения наказаний;
- 3) с отсрочкой отбывания наказания;
- 4) с освобождением от наказания;
- 5) с освобождением от уголовной ответственности.

Обвинительный приговор с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным, постановляется в случаях когда, подсудимый за совершенное им преступление подлежат наказанию, и оно должно быть им отбыто.

Обвинительный приговор без назначения наказания выносится в случаях, если к моменту его вынесения наступила смерть подсудимого либо суд признает, что деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый хотя в действительности имело место, но к моменту рассмотрения дела в суде оно потеряло общественную опасность или лицо, его совершившее перестало быть общественно опасным.

Суд выносит *обвинительный приговор с отсрочкой отбывания наказания* в случаях, предусмотренных ст. 74 и ч.2 ст.76 УК.

Суд постановляет *обвинительный приговор с освобождением от наказания* в случаях установления в судебном заседании истечения срока давности уголовного преследования, либо наличия акта амнистии или помилования, либо время нахождения подсудимого под стражей по данному делу поглощает наказание, назначенное судом.

Обвинительный приговор с освобождением лица от уголовной ответственности постановляется, если истек срок давности привлечения лица к уголовной ответственности за данное преступление, а также в случаях, предусмотренных ч.1 ст. 36 УПК.

Оправдательный приговор постановляется по основаниям, указанным в ч.2 ст. 394 УПК когда: 1) не установлено событие преступления; 2) в деянии подсудимого нет состава преступления; 3) не доказано участие подсудимого в совершении преступления. Подсудимый, оправданный по приговору суда имеет право на его полную реабилитацию и возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органа, ведущего уголовный процесс.

Приговор состоит из трех частей: вводной (ст. 396 УПК), описательно-мотивировочной (ст. 397 УПК), и резолютивной (ст. 398 УПК).

Во вводной части приговора, независимо от того, является ли он обвинительным или оправдательным, должны быть указаны данные, перечисленные в ст. 396 УПК – время и место постановления приговора; наименование суда, постановившего приговор; состав суда: фамилии председательствующего и судей; фамилия секретаря судебного заседания, прокурора, защитника, переводчика и других участников судебного разбирательства; фамилия, имя и отчество подсудимого, дата и место его рождения, национальность, занятие, образование, семейное положение, место жительства, наличие или отсутствие судимости и иные сведения о личности подсудимого, имеющие значение для дела; статья уголовного закона, по которой квалифицировано деяние подсудимого.

Содержание *описательно-мотивировочной части* зависит от вида приговора. В описательно-мотивировочной части *обвинительного приговора* (ст. 397 УПК) условно можно выделить два главных элемента: 1) описание преступного деяния; 2) анализ доказательств, на которых основаны выводы суда и мотивировка

принятых решений. По существу эта часть приговора начинается с изложения фактических обстоятельств дела в соответствии с тем, как они установлены в судебном заседании. В приговоре дается описание преступного деяния с указанием места, времени, способа его совершения, характера вины, мотив и последствий преступления. Далее приводятся доказательства, на которых основан вывод суда о виновности подсудимого, то есть излагается основное содержание показаний свидетелей, потерпевших, заключения эксперта, вещественных доказательств, письменных документов. Если в деле имеются доказательства, противоречащие обвинению, в приговоре должна быть приведены мотивы их опровержения. Также указываются обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность, а в случае признания части обвинения необоснованным или установления неправильной квалификации преступления — основания и мотивы изменения обвинения.

При вынесении *оправдательного приговора* описательно-мотивировочной частью излагается: сущность обвинения, по которому обвиняемый был предан суду, установленные в судебном заседании обстоятельства и доказательства, послужившие основанием для оправдания подсудимого; мотивы опровержения доказательств, на которых было основано обвинение (ст. 399 УПК). Независимо от основания оправдательного приговора он во всех случаях полностью реабилитирует подсудимого. Поэтому не допускается включение в этой части формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного.

Резолютивная часть приговора, также зависит от вида приговора и по своему содержанию должна логически вытекать из описательной части. Резолютивная часть представляет собой изложение решений суда по тем вопросам уголовного дела, которые обсуждались в совещательной комнате при постановлении приговора.

Согласно ст. 398 УПК резолютивная часть *обвинительного приговора* начинается с указания фамилии, имени и отчества подсудимого, решения о признании его виновным и уголовного закона, по которому подсудимый признан виновным. Далее указывается вид и размер основного и дополнительного наказания, назначенного подсудимому. При признании подсудимого виновным в совершении двух или более преступлений указывается вид и

размер наказания за каждое из преступлений, а затем окончательная мера наказания по совокупности преступлений. После назначения должны быть указаны: порядок отбывания наказания в отношении осужденного к лишению свободы – вид исправительной колонии или тюрьмы с определением режима; о зачете предварительного заключения; решение о мере пресечения; о признании подсудимого особо опасным рецидивистом, если суд принял такое решение; в случае условного осуждения – длительность испытательного срока и на кого возлагается обязанность наблюдения за осужденным. Если подсудимому предъявлено несколько обвинений и по некоторым из них он оправдан, то указывается, по каким из них подсудимый оправдан и по каким признан виновным. В случаях, если суд считает необходимым лишить подсудимого наград, почетного, воинского или другого звания, он указывает в приговоре о необходимости войти с представлением об этом в соответствующие государственные органы.

В резолютивной части *оправдательного приговора* в соответствии с требованиями ст. 400 УПК указываются: фамилия, имя, отчество подсудимого; решение о признании подсудимого невиновным и его оправдания; основания оправдания; решение об отмене меры пресечения, если она была избрана; решение об отмене мер обеспечения конфискации имущества, а также мер обеспечения возмещения ущерба, если такие меры были приняты.

В резолютивной части как обвинительного, так и оправдательного приговора должны быть также изложены решения суда по гражданскому иску, о вещественных доказательствах и судебных издержках. Приговор заканчивается указанием порядка и срока его апелляционного обжалования и опротестования.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Какова сущность стадии главного судебного разбирательства в уголовном процессе?
2. Назовите значение стадии главного судебного разбирательства.
3. Каковы задачи стадии главного судебного разбирательства?
4. Какова структура главного судебного разбирательства по действующему законодательству?
5. Каков порядок производства судебного следствия?

6. Каков порядок производства судебных прений?
7. В чем значение приговора суда?
8. Что понимается под обоснованностью приговора?
9. Что понимается под законностью приговора?
10. Назовите виды приговоров.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В каком порядке исследуются доказательства в суде?
2. Каким путем производится проверка доказательств на судебном следствии?
3. Охарактеризуйте решения, принимаемым судом в ходе главного судебного разбирательства.
4. Каковы содержание и значение прений сторон и последнего слова подсудимого?
5. В чем особенности подготовительной части главного судебного разбирательства?
6. Каковы содержание и значение судебного следствия?
7. Назовите условия, при которых допускается особый порядок постановления приговора без судебного разбирательства.
8. Какова процедура постановления приговора в особом порядке?
9. В чем заключается специфика главного судебного разбирательства дел частного производства?
10. Какое уголовно-процессуальное решение признается приговором?
11. Что определяет место приговора в системе иных уголовно-процессуальных решений?
12. Какого вида может быть приговор?
13. Каковы основания для постановления обвинительного и оправдательного приговоров?
14. Объясните: обвинительный приговор без назначения наказания; обвинительный приговор с освобождением осужденного от наказания.
15. Какой порядок постановления приговора установлен УПК?
16. Какова структура приговора?
17. В чем состоит специфика постановления приговора в суде присяжных?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-III. О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz
3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz
4. Нормативное постановление Верховного суда РК от 25 июня 2015г. №1 «О некоторых вопросах назначения уголовного наказания» // adilet.zan.kz
5. Нормативное постановление Верховного суда РК от 20 апреля 2018 года № 4 «О судебном приговоре» // online.zakon.kz
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. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
9. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
10. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юрист", 2014
11. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.
12. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
13. Загорский Г.И. Актуальные проблемы судебного разбирательства по уголовным делам. — С-Пб.: Проспект, 2013.
14. Бозров В.М., Кобяков В.М. Судебное следствие. Вопросы теории и практики. – Екатеринбург, 1992.

15. Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство, практика. 2-е изд. - М.: "Норма: ИНФРА-М", 2010.

16. Чашин А.Н. Приговор. – М.: Дело и Сервис, 2013.

17. Абдиканов Н.А. Организация главного судебного разбирательства по уголовным делам РК. Учебное пособие. – Алматы: Баспа, 2001.

18. Абдиканов Н.А., Балашов Т.Т., Зенковский А.В. Производство в суде первой инстанции по уголовно-процессуальному праву Республики Казахстан. – Алматы: Изд-во «Норма-К», 2011.

19. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. – Алматы: Жеті Жарғы, 2013.

ГЛАВА 27. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОБЖАЛОВАНИЕ, ОПРОТЕСТОВАНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ, НЕ ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

§ 1. Понятие, значение и задачи стадии апелляционного производства.

Апелляционное производство представляет собой пересмотр приговоров, постановлений суда (судьи) первой инстанции, не вступивших в законную силу по жалобам заинтересованных лиц (подсудимого или оправданного, их защитников и законных представителей, потерпевшего и его представителя, гражданского ответчика и гражданского истца и их представителей) либо протестам прокурора, осуществляющего надзор за законностью.

В соответствии с требованиями, предусмотренными ст.414 УПК – приговоры суда, а также ст.422 УПК – постановления суда первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы и опротестованы сторонами в апелляционном порядке.

Право апелляционного обжалования приговора, постановления принадлежит осужденному, оправданному, их защитникам, в том числе вступившим в производство по делу после оглашения приговора представителям и законным представителям, потерпевшему (частному обвинителю), их представителям и законным представителям. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители и законные представители вправе обжаловать приговор в части, относящейся к гражданскому иску.

Право принесения протеста принадлежит прокурору, участвовавшему в рассмотрении дела в качестве государственного обвинителя. Кроме того, Генеральный Прокурор Республики Казахстан и его заместители, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры и их заместители, прокуроры районов и приравненные к ним прокуроры и их заместители в пределах своей компетенции вправе опротестовать приговор, независимо от участия в рассмотрении дела.

В апелляционном порядке подлежат рассмотрению приговоры районных и приравненных к ним судов, специализированных межрайонных судов по уголовным делам, специализированных

межрайонных военных судов по уголовным делам, специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних, военных судов гарнизонов, не вступившие в законную силу.

Жалобы, протесты приносятся через суд, постановивший приговор. Жалобы, протесты, поступившие непосредственно в апелляционную инстанцию, подлежат направлению в суд, постановивший приговор для выполнения требований ст. 420 и ч.2 ст. 421 УПК. Приговор, вынесенный при повторном рассмотрении дела, может быть обжалован, опротестован в общем порядке.

По общему правилу жалобы, протесты на приговор суда первой инстанции могут быть принесены в течение пятнадцати суток со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, - в тот же срок со дня вручения ему копии приговора. В течение срока, установленного для обжалования приговора, дело не может быть истребовано из суда. Жалоба или протест, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения.

В случае пропуска срока на подачу жалобы, протеста по уважительной причине лица, имеющие право подать жалобу, протест, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении пропущенного срока. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается в судебном заседании судьей, председательствовавшим при судебном разбирательстве дела, который вправе вызвать лицо, возбудившее ходатайство, для дачи объяснений. Постановление судьи об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть обжаловано, опротестовано в вышестоящий суд, который вправе восстановить пропущенный срок и рассмотреть дело по жалобе, протесту с соблюдением требований, изложенных в ст. 420 и ч. 2 ст. 421 УПК.

Значение стадии апелляционного производства заключаются в том, что предупреждается вступление в законную силу незаконного и необоснованного приговора или постановления суда, производится быстрое исправление совершенных судебных ошибок, и, в конечном итоге, совершенствуется правоприменительная практика судов в строгом соответствии с требованиями закона.

О подаче жалобы или принесении протеста суд, постановивший приговор, извещает осужденного или оправданного, защитника,

обвинителя, потерпевшего и его представителя, а также гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, если жалоба, протест затрагивают их интересы. Копия жалобы, протеста направляется указанным лицам с разъяснением возможности подачи на них возражений в письменном виде с указанием срока представления. Возражения, поступившие на жалобу, протест, приобщаются к делу. Кроме этого, стороны вправе в подтверждение оснований жалобы, протеста либо возражения, изложенного против жалобы, протеста другой стороны, представлять в суд новые материалы или ходатайствовать о вызове в суд указанных ими свидетелей и экспертов, если дело будет рассматриваться в апелляционном порядке.

Подача жалобы и принесение протеста приостанавливают приведение приговора в исполнение. По истечении срока, установленного для обжалования, опротестования приговора, суд, постановивший приговор, направляет дело с поступившими жалобами, протестом и возражениями на них в апелляционную инстанцию, о чем сообщается сторонам.

Лицо, обжаловавшее, опротестовавшее приговор, вправе отозвать свою жалобу, протест до начала заседания суда апелляционной инстанции. Также указанное лицо, имеет право до начала заседания суда изменить либо дополнить новыми доводами свою жалобу, протест. При этом в дополнительном протесте прокурора или его заявлении об изменении протеста, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования или опротестования приговора, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения осужденного, если такое требование не содержалось в первоначальном протесте или жалобе.

На *постановление суда первой инстанции* за изъятиями, указанными в ч.2 ст.422 УПК, могут быть принесены частная жалоба, протест лицами, указанными в ст. 414 УПК.

При этом не подлежат обжалованию, опротестованию по правилам главы 48 УПК, вынесенные в ходе судебного разбирательства постановления, касающиеся порядка исследования доказательств, ходатайств участников процесса, а также соблюдения порядка в зале судебного заседания, кроме постановлений о наложении денежного взыскания. Возражения

против указанных выше решений могут быть изложены при обжаловании или опротестовании приговора в апелляционном порядке.

В случае обжалования, опротестования постановления, вынесенного во время судебного разбирательства, закончившегося постановлением приговора, дело направляется в вышестоящую судебную инстанцию только по истечении срока, установленного для обжалования приговора. При этом, если на приговор поданы апелляционная или кассационная жалоба, протест, проверка частной жалобы, протеста производится той судебной инстанцией, которая рассматривает дело в апелляционном порядке.

Пределы рассмотрения дела в апелляционной инстанции заключаются в следующем:

1. Суд, рассматривающий дело в апелляционном порядке, проверяет законность, обоснованность, справедливость приговора лишь в той части, в которой приговор обжалован или опротестован, и только в отношении тех осужденных, которых касается жалоба или протест.

2. Если при рассмотрении дела будут установлены нарушения прав и законных интересов осужденных, которые повлекли постановление незаконного приговора, суд, с соблюдением правил, предусмотренных гл. 49 УПК, вправе отменить или изменить приговор также в не обжалованной, не опротестованной части и в отношении лиц, о которых жалоба, протест не поданы.

§ 2. Процессуальный порядок рассмотрения жалобы и протеста в суде апелляционной инстанции.

Предметом апелляционного рассмотрения являются жалобы и протесты в суд апелляционной инстанции, который проверяет правильность установления фактических обстоятельств дела и применения уголовного закона, а также соблюдение при рассмотрении и разрешении дела норм уголовно-процессуального закона.

Рассмотрение дела в апелляционном порядке должно быть начато не позднее одного месяца со дня поступления апелляционной жалобы, протеста. Этот срок при наличии уважительных причин может быть продлен постановлением суда

апелляционной инстанции еще на один месяц. При особой сложности дела, а также в связи с необходимостью принятия мер по обеспечению явки сторон или в других исключительных случаях указанный срок может быть продлен по постановлению председателя коллегии по уголовным делам или председателя соответствующего суда.

Апелляционная жалоба, протест должны содержать:

- 1) наименование суда, которому адресуется жалоба, протест;
- 2) данные о лице, подавшем жалобу или принесшем протест, с указанием его процессуального положения, места жительства или места нахождения;
- 3) приговор или иное решение, которое обжалуется, опротестовывается, и наименование суда, постановившего это решение;
- 4) указание о том, обжалуется, опротестовывается ли приговор либо иное решение полностью или в части;
- 5) доводы лица, подавшего жалобу, протест, в чем заключается, по его мнению, неправильность приговора или иного решения и существо его просьбы;
- 6) доказательства, которыми заявитель обосновывает свои требования и которые должны быть исследованы судом апелляционной инстанции, в том числе ранее неисследованные в суде первой инстанции;
- 7) перечень прилагаемых к жалобе, протесту материалов;
- 8) дату подачи жалобы, протеста и подпись лица, подающего жалобу, протест.

В случае если принесенные жалоба, протест не соответствуют указанным требованиям, что препятствует рассмотрению дела, они считаются поданными, но возвращаются судьей с назначением срока для их переоформления.

При поступлении дела с апелляционной жалобой, протестом председатель суда или по его поручению председатель судебной коллегии назначает судью и передает ему дело для рассмотрения.

Изучив поступившее дело, судья апелляционной инстанции своим постановлением назначает дело к слушанию в судебное заседание.

В постановлении о назначении судебного заседания должны быть разрешены следующие вопросы: о месте и времени начала рассмотрения дела; об объеме доказательств, подлежащих

непосредственному исследованию в судебном заседании, исходя из необходимости обеспечить надлежащую проверку законности и обоснованности приговора; о вызове в судебное заседание свидетелей, экспертов и других лиц, если в этом есть необходимость; о сохранении, избрании, отмене или изменении меры пресечения в отношении обвиняемого; о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании в случаях, указанных в ст. 29 УПК.

Производство в апелляционной инстанции проводится по правилам производства в суде первой инстанции, а также по положениям, изложенным в гл. 49 УПК.

О месте и времени рассмотрения дела извещаются стороны. Неявка лиц, которые не подавали жалобы на приговор суда первой инстанции, не препятствует рассмотрению дела и вынесению решения.

В судебном заседании обязательно участие:

- прокурора;
- частного обвинителя, подавшего жалобу;
- подсудимого, подавшего жалобу или в защиту интересов которого жалоба подана защитником или законным представителем, либо в отношении которого принесен протест прокурором не в его пользу, за исключением случаев, предусмотренных частью второй ст. 335 УПК;
- защитника в случаях, указанных в ст. 67 УПК.

Судебное заседание начинается с изложения судьей содержания приговора, а также существа поданных апелляционных жалоб или протеста и возражений на них. После доклада судьей суд заслушивает выступления стороны в обоснование своих доводов, приведенных в жалобе или протесте, и возражения каждой противной стороны, не обжаловавшей или не опротестовавшей приговор.

Выслушав выступления сторон, суд переходит к проверке доказательств путем допроса вызванных в суд подсудимого, свидетелей, потерпевших, а также к оглашению документов, протоколов и других материалов дела, как по ходатайству сторон, так и по собственной инициативе. Дополнительные материалы не могут быть получены путем производства следственных действий.

При рассмотрении дела, поступившего с апелляционной жалобой или протестом, суд (судья) по ходатайству сторон вправе:

- 1) назначить судебно-психиатрическую экспертизу;
- 2) назначить иную судебную экспертизу, если ее проведение возможно по имеющимся в деле материалам;
- 3) истребовать документы, связанные с состоянием здоровья, семейным положением и данными о прошлых судимостях осужденного.

При наличии неясностей в изложении показаний свидетелей (потерпевших) в протоколе судебного заседания, дающих возможность различного толкования, суд по ходатайству сторон вправе допросить этого свидетеля (потерпевшего). В этом случае участие осужденного в судебном заседании обязательно. Свидетель (потерпевший) предупреждается об ответственности за дачу ложных показаний и отказ от дачи показаний, его показания протоколируются и рассматриваются в дальнейшем в качестве доказательств.

В результате рассмотрения жалобы, протеста апелляционная инстанция выносит постановление или приговор, который заменяет собой полностью или в части приговор суда первой инстанции.

Апелляционная инстанция по результатам рассмотрения дела выносит одно из следующих решений:

- 1) постановление об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы, протеста - без удовлетворения;

- 2) постановление об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и прекращает дело;

- 3) постановление об отмене приговора суда первой инстанции и направляет дело для дополнительного расследования по основаниям, указанным в ст.323 УПК;

- 4) приговор, изменяющий приговор суда первой инстанции;

- 5) постановление об отмене приговора и направлении дела на новое судебное рассмотрение в суд первой инстанции;

- 6) при установлении обстоятельств, указанных в ст. 405 УПК, выносит частное определение.

§ 3. Основания к отмене и изменению приговора апелляционной инстанции.

Основаниями к отмене либо изменению приговора суда первой инстанции являются:

- 1) односторонность и неполнота судебного следствия;
- 2) несоответствие выводов суда о фактических обстоятельствах дела, изложенных в приговоре, исследованным апелляционной инстанцией доказательствам;
- 3) неправильное применение уголовного закона;
- 4) существенное нарушение уголовно-процессуального закона;
- 5) несоответствие назначенного по приговору наказания тяжести совершенного преступления и личности подсудимого.

Односторонность или неполнота судебного следствия. Односторонним или неполно проведенным признается судебное следствие, которые оставили невыясненными такие обстоятельства, установление которых могло иметь существенное значение при постановлении приговора.

Судебное следствие, во всяком случае, признается односторонним или неполным, когда по делу:

- 1) не были допрошены лица, чьи показания имеют существенное значение для дела, или не была проведена экспертиза, когда ее проведение по закону является обязательным, а равно не были истребованы документы или вещественные доказательства, имеющие существенное значение;
- 2) не были исследованы обстоятельства, указанные в постановлении суда или судьи, передавшего дело для производства дополнительного расследования или на новое судебное рассмотрение;
- 3) не установлены с достаточной полнотой данные о личности осужденного.

Приговор признается несоответствующим выводам суда о фактических обстоятельствах дела, если:

- выводы суда не подтверждаются доказательствами, рассмотренными в судебном заседании;
- суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на выводы суда;
- при наличии противоречий доказательств, имеющих

существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одни из этих доказательств и опроверг другие;

– выводы суда, изложенные в приговоре, содержат существенные противоречия, которые повлияли или могли повлиять на разрешение дела, в том числе на решение судом вопроса о виновности или невиновности подсудимого, оправданного, на правильность применения уголовного закона или на определение меры наказания.

Неправильным применением уголовного закона признаются нарушения, указанные в ст. 437 УПК, это:

– нарушение требований общей части Уголовного кодекса РК;

– применение не той статьи, части статьи, пункта части статьи Особенной части Уголовного кодекса РК;

– назначение наказания более строгого, чем предусмотрено санкцией данной статьи Особенной части Уголовного кодекса РК.

Признав в результате рассмотрения дела неправильной юридическую оценку содеянного, суд апелляционной инстанции вправе изменить квалификацию преступления на статью уголовного закона, предусматривающую ответственность за менее тяжкое преступление.

Существенными нарушениями уголовно-процессуального закона признаются нарушения принципов и иных общих положений уголовно-процессуального закона при судебном рассмотрении дела, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участвующих в деле лиц, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем помешали всесторонне, полно и объективно исследовать обстоятельства дела, повлияли или могли повлиять на постановление правосудного приговора.

Приговор подлежит отмене, когда односторонность или неполнота судебного следствия явились результатом ошибочного исключения из разбирательства допустимых доказательств или необоснованного отказа стороне в исследовании доказательств, которые могут иметь значение для дела; неисследования доказательств, подлежащих обязательному исследованию.

Приговор подлежит отмене, во всяком случае, если:

- 1) судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 35 УПК, уголовное дело не было прекращено;
- 2) приговор постановлен незаконным составом суда;
- 3) дело рассмотрено в отсутствие подсудимого, кроме случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 335 УПК;
- 4) дело рассмотрено без участия защитника, когда его участие по закону является обязательным, или иным путем нарушено право обвиняемого иметь защитника;
- 5) в суде нарушено право подсудимого, пользоваться родным языком или языком, которым он владеет, и услугами переводчика;
- 6) подсудимому не предоставлено право участия в судебных прениях;
- 7) подсудимому не предоставлено последнее слово;
- 8) нарушена тайна совещания судей при постановлении приговора;
- 9) приговор не подписан кем-либо из судей;
- 10) в деле отсутствует протокол судебного заседания.

Несоответствие назначенного по приговору наказания тяжести совершенного преступления и личности подсудимого. Признав назначенное по приговору наказание несправедливым вследствие его чрезмерной суровости, не соответствующим тяжести совершенного преступления и личности подсудимого, суд смягчает наказание, руководствуясь общими принципами назначения наказания.

Оправдательный приговор может быть отменен апелляционной инстанцией с вынесением обвинительного приговора не иначе, как по жалобе потерпевшего, частного обвинителя, их представителей либо по протесту прокурора на необоснованность оправдания подсудимого. Оправдательный приговор может быть изменен в части оснований оправдания по жалобе оправданного.

В судебном заседании апелляционной инстанции секретарем судебного заседания ведется протокол в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 347 УПК. На протокол судебного заседания стороны могут принести замечания, которые рассматриваются судьей в порядке, предусмотренном ст. 349 УПК.

Апелляционное постановление состоит из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей.

Во вводной части постановления должны быть указаны:

- 1) время и место вынесения постановления;
- 2) наименование суда и состав апелляционной коллегии, вынесшей постановление;
- 3) лица, подавшие апелляционную жалобу или принесшие апелляционный протест;
- 4) лица, участвовавшие при рассмотрении дела в апелляционной инстанции.

Описательно-мотивировочная часть постановления должна содержать: краткое изложение доводов лица, подавшего жалобу или принесшего протест, возражений других лиц, участвовавших в суде в кассационной инстанции, а также мотивы принятого решения. Если жалоба или протест оставлены без удовлетворения, указываются основания, по которым доводы жалобы или протеста признаны необоснованными или несущественными. При отмене или изменении приговора указывается, требования каких статей уголовного или уголовно-процессуального закона нарушены и в чем состоят эти нарушения; основания, по которым назначенное судом первой инстанции наказание признано несправедливым. В случае направления дела на новое судебное разбирательство указывается, какие нарушения закона должны быть устранены. При этом апелляционная инстанция не вправе предрешать вопросы о доказанности или недоказанности обвинения, о достоверности или недостоверности того или иного доказательства и о преимуществах одних доказательств перед другими, о применении судом первой инстанции того или иного уголовного закона и о мере наказания.

В резолютивной части постановления указывается решение суда апелляционной инстанции по жалобе или протесту.

Апелляционное постановление выносится в совещательной комнате, подписывается всем составом судей и оглашается в зале судебного заседания после возвращения судей из совещательной комнаты.

Суд может вынести резолютивную часть постановления с соблюдением требований ч.1 ст. 444 УПК. В этом случае председательствующий должен выяснить у сторон, заявляют ли они ходатайство о предоставлении им мотивировки принятого судом

решения. Если такое ходатайство будет заявлено, мотивировочная часть постановления составляется и подписывается судьями в семидневный срок.

Постановление апелляционной инстанции не позднее трех суток после его вынесения направляется вместе с делом для исполнения в суд, постановивший приговор.

Постановление, в соответствии с которым осужденный подлежит освобождению из-под стражи, исполняется в этой части немедленно, если осужденный участвует в заседании апелляционной инстанции. В иных случаях копия апелляционного постановления или выписка из апелляционного постановления его резолютивной части немедленно направляется администрации места заключения для исполнения решения об освобождении осужденного из-под стражи.

Если по каким-либо причинам апелляционные жалобы или протест в отношении некоторых подсудимых, поданные в установленный срок, поступят в суд апелляционной инстанции после рассмотрения дела в отношении других осужденных или если пропущенный срок будет восстановлен судом в порядке, предусмотренном ст. 50 УПК, а также, если апелляционная жалоба подсудимого, его защитника или законного представителя поступит, когда дело в отношении этого осужденного уже рассмотрено по апелляционной жалобе или протесту другого участника процесса, суд апелляционной инстанции обязан рассмотреть такую жалобу или протест и вынести по ним постановление.

В случае если вновь вынесенное постановление войдет в противоречие с ранее вынесенным постановлением апелляционной инстанции, председатель областного и к приравненного к нему суда вносит представление об устранении возникших противоречий в кассационную инстанцию.

После отмены первоначального приговора дело подлежит рассмотрению в общем порядке. Усиление наказания или применение закона о более тяжком обвинении при новом рассмотрении дела судом первой инстанции допускается, если такая просьба содержалась в апелляционной жалобе, протесте стороны обвинения и судом апелляционной инстанции указана в качестве одного из оснований отмены первоначального приговора.

При новом рассмотрении дела суд первой инстанции не вправе:

1) признать осужденного виновным в той части обвинения, которая была исключена первоначальным приговором, если приговор в этой части не был отменен по жалобе, протесту стороны обвинения;

2) усилить наказание, назначить отбывание части срока лишения свободы в тюрьме или отбывание наказания в колонии более строгого режима, назначить дополнительное наказание или применить закон о более тяжком преступлении, если первоначальный приговор отменен не по этим основаниям, хотя и по жалобе, протесту стороны обвинения.

Приговор, постановленный судом первой инстанции при новом рассмотрении дела, может быть обжалован, опротестован в общем порядке.

При этом, если первый приговор отменен по жалобе, протесту в защиту осужденного, а второй приговор отменен по жалобе, протесту стороны обвинения на мягкость наказания или в связи с необходимостью применить закон о более тяжком преступлении, суд, рассматривающий дело в третий раз, может назначить более суровое наказание или применить закон о более тяжком преступлении, чем по второму приговору, но не вправе усилить наказание или применить закон о более тяжком преступлении по сравнению с первым приговором.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие апелляционного производства.
2. В чем сущность и значение апелляционного производства?
3. Какие задачи стоят перед апелляционным судом?
4. Какими правами пользуются указанные в УПК лица в связи с обжалованием приговора?
5. Каков процессуальный порядок рассмотрения жалобы и протеста в суде апелляционной инстанции?
6. Каковы особенности оценки доказательств в апелляционной инстанции?
7. Какова специфика судебного следствия в апелляционной инстанции?
8. Какие виды решений апелляционной инстанции предусмотрены законом?

9. Назовите основания к отмене и изменению приговора апелляционной инстанции.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Дайте понятие стадии апелляционного производства и определите ее место в системе стадий уголовного процесса.

2. Кто вправе обжаловать приговор суда в апелляционном порядке?

3. Какие суды действуют в роли апелляционного суда?

4. Дайте понятие апелляционного основания и дайте им характеристику?

5. Какими правами пользуются лица, уполномоченные на обжалование приговора суда?

6. Определите порядок рассмотрения дела в суде второй инстанции.

7. Укажите условия отмены оправдательного приговора и условия отмены приговора по мотивам мягкости меры наказания или необходимости применения закона о более тяжком преступлении.

8. Какие виды апелляционных постановлений предусмотрены законом?

9. Что определяет пределы права суда апелляционной инстанции на изменение приговора?

10. Каково содержание апелляционного постановления и чем оно определяется?

11. Можно ли обжаловать апелляционное постановление?

12. Какова роль прокурора в апелляционной инстанции?

13. В каких случаях дело может быть рассмотрено повторно в апелляционной инстанции?

14. Каков порядок опротестования и обжалования постановления апелляционного суда?

15. Каков порядок обращения к исполнению апелляционного постановления?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25

декабря 2000 года № 132-ІІ. О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного Суда РК от 19 декабря 2003 года № 13 «О практике рассмотрения уголовных дел в апелляционном порядке» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10 апреля 2015 г.) // online.zakon.kz

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

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

6. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. - М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

7. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. - Учебник. - М.: Издательство Зерцало, 2013.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: "Юрист", 2014

9. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. - М.: "ИНФРА-М", 2012.

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

11. Гродзинский М. М. Кассационное и апелляционное производство в уголовном процессе. - М.: Право, 2003.

12. Мухин И. И. Кассационное и апелляционное производство: обжалование, опротестование и пересмотр приговоров. - М.: Гардарики, 2006.

13. Перлов И.Д. Кассационное и апелляционное производство в уголовном процессе России. - М.: Аст-пресс, 2007.

14. Квятковская Т. Г. Апелляция и кассация: Монография. - СПб.: Нева, 2006.

15. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. - Алматы: Жеті Жарғы, 2013.

16. Айтмухамбетов Т.К. Проблемы теории и практики пересмотра приговоров и постановлений судов РК. Дис. ... докт.юрид.наук. – Алматы, 2004.

17. Берсугурова Л.Ш. Концептуальные проблемы пересмотра вступивших в законную силу судебных решений по уголовным делам: Монография. – Алматы: Қазақ университеті, 2012.

18. Абдиканов Н.А., Зенковский А.В. Производство по уголовным делам в суде апелляционной инстанции. – Алматы: Изд-во «Норма-К», 2012.

ГЛАВА 28. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

§ 1. Сущность и значение стадии исполнения приговора и постановления суда.

Исполнение приговоров и постановлений суда – это завершающая стадия уголовного процесса, которая начинается с момента вступления приговора суда в законную силу и включает в себя предусмотренные законом процессуальные действия и решения, обеспечивающие реализацию акта правосудия.

Данная стадия включает в себя следующие задачи:

- 1) исполнение приговоров;
- 2) разрешение вопросов, возникающих в процессе реализации наказания;
- 3) контроль суда и надзор прокурора за переводением приговора в исполнение и за законностью его исполнения.

Приговоры суда первой инстанции, постановленные районным и приравненными к нему судами, специализированным межрайонным судом по уголовным делам, специализированным межрайонным военным судом по уголовным делам, специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних, военным судом гарнизона, вступают в законную силу и подлежат обращению к исполнению по истечении пятнадцати суток на апелляционное обжалование и принесение ходатайства прокурора, если они не были обжалованы или пересмотрены по ходатайству прокурора.

В случаях, когда обжалована или опротестована только часть приговора или когда осуждены несколько подсудимых, а приговор обжалован или опротестован в отношении одного из них, приговор в остальных частях или в отношении других осужденных лиц в законную силу не вступает до момента вынесения апелляционным судом постановления. Если приговор вступил в законную силу как не обжалованный и не опротестованный, а после этого срок на подачу жалобы либо протеста был восстановлен в установленном порядке, в соответствии со ст.419 УПК приговор теряет законную силу, так как появляется основание для пересмотра в апелляционной инстанции.

Необходимо иметь в виду, что средства массовой информации в соответствии с требованиями Постановления №1 Пленума Верховного суда РК “О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в РК” от 14 мая 1998 года не должны предрешать в своих сообщениях результаты судебного разбирательства до вступления решения или приговора в законную силу³.

Приговор должен быть обращен к исполнению немедленно, но не позднее трех суток после вступления в законную силу или возвращения дела из суда апелляционной инстанции.

Порядок вступления приговора в законную силу и приостановления его исполнения в связи с подачей апелляционной жалобы либо протеста, регламентирован гл. 48 УПК.

При освобождении подсудимого от наказания или от отбывания наказания, либо в случае осуждения его к наказанию, не связанному с лишением свободы, если он находится под стражей, суд освобождает его немедленно, в зале судебного заседания в соответствии со ст. 403 УПК.

Осужденный освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор не был приведен в исполнение до истечения срока давности по правилам, установленным ст. 71 УК.

Оправдательный приговор вступает в законную силу на общих основаниях с момента истечения срока на апелляционное обжалование либо опротестование, а также с момента вынесения апелляционного постановления, если приговор кем-либо из осужденных был обжалован либо опротестован, и судом указанных инстанций, приговор не отменен.

На основании ст.422 УПК частная жалоба, протест на *постановление суда первой инстанции* подается в течение пятнадцати суток со дня вынесения обжалуемого решения и рассматривается по правилам апелляционного производства.

³ Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

Постановление суда, подлежащее обжалованию или опротестованию, вступает в законную силу по истечении срока на обжалование и опротестование, если они не были обжалованы или опротестованы, либо по рассмотрению дела вышестоящим судом, не отменившим их, если были принесены частная жалоба, протест.

Постановления суда, не подлежащие обжалованию и опротестованию (ч. 2 ст. 422 УПК), вступают в законную силу с момента их провозглашения.

Постановление судьи, вступившее в законную силу, приводится в исполнение немедленно. Постановление судьи апелляционной инстанции является окончательным и обращается к исполнению в порядке, предусмотренном ст. 445 УПК.

Оно может быть пересмотрено лишь в порядке кассационного производства или в виду вновь открывшихся обстоятельств по делу.

Копия частного постановления направляется для исполнения тому должностному лицу, которое правомочно и обязано устранить выявленные судом причины и условия, способствовавшие совершению преступления, недостатки и нарушения закона. О результатах принятых мер не позднее чем в месячный срок должно быть сообщено суду, вынесшему частное постановление.

§ 2. Процессуальный порядок обращения к исполнению приговора и постановления суда.

Обязательность вступивших в законную силу приговора и постановления суда влечет за собой их исполнение, так как после вступления в законную силу они получают силу закона, и также обязательны к исполнению, как и закон.

Неисполнение приговора, постановления суда влечет уголовную ответственность.

Уклонение граждан, должностных лиц, государственных служащих, служащих органа местного самоуправления, а равно служащим государственного учреждения, коммерческой или иной организации от приведения в исполнение судебного приговора влечет за собой уголовную ответственность, в соответствии со ст. 430 УК (см. Постановление №1 Пленума Верховного суда РК "О

некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в РК” от 14 мая 1998г.)⁴

Осужденный должен отбыть назначенное ему приговором суда наказание. Уклонение от отбывания наказания влечет за собой уголовную ответственность (ст. ст. 426, 427 УК), а в ряде случаев – замену назначенного судом наказания более тяжким (ст. 43 УК).

Приговор и постановление суда, вступившее в законную силу, подлежит исполнению на всей территории РК независимо от того, какой именно суд вынес приговор либо постановление.

Вопрос об исполнении решений судов РК в отношении осужденных, находящихся на территории иностранного государства, решается в соответствии с договором о выдаче преступников, заключенным с этим государством. Если такого договора нет, вопрос решается дипломатическим путем.

Приговор обращается к исполнению только судом, вынесшим приговор, путем направления письменного распоряжения органу, приводящему его в исполнение. При этом к распоряжению прилагаются копии приговора и постановления суда апелляционной или кассационной инстанции, удостоверенные судьей и скрепленные гербовой печатью суда.

Копии приговора и постановления суда или справка о вступлении приговора в законную силу за истечением срока на апелляционное обжалование и опротестование направляется для исполнения исходя из количества осужденных по делу. Если по делу осуждено несколько человек, то копии приговора и постановления, а также извещения направляются на каждого осужденного.

Копии приговора не прилагаются к распоряжению об их исполнении, если подсудимый содержался до суда под стражей или был взят под стражу после провозглашения приговора, так как в таких случаях копия приговора направляется в место содержания под стражей немедленно после вынесения приговора.

⁴ Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

В распоряжении об исполнении судебного решения обязательно указывается, что приговор вступил в законную силу и когда именно.

Учреждения и органы, исполняющие судебные приговоры и решения указаны в ст. 24 УИК.

Для исполнения приговора в части наложения штрафа, конфискации имущества и других имущественных взысканий суд выписывает исполнительные листы по месту жительства или по месту нахождения имущества осужденного.

Органы, исполняющие приговор обязаны после приведения его в исполнение, немедленно письменно сообщить об этом в суд, постановивший приговор. Администрация исправительно-трудового учреждения обязана извещать суд, вынесший приговор, как о прибытии осужденного к лишению свободы для отбывания наказания после приведения приговора в исполнение, так и о переводе его для дальнейшего отбывания наказания из другого такого учреждения.

Администрация места заключения обязана поставить в известность о том, куда осужденный направляется для отбывания наказания, его родственника либо законного представителя, а в дальнейшем сообщать об изменении места отбывания наказания. Свидания с осужденным, содержащимся под стражей, предоставляются до обращения приговора к исполнению. При решении вопроса, кого из близких родственников извещать о приведении приговора в исполнение, администрация места заключения должна руководствоваться выбором осужденного. Извещение родственников осужденного, куда он направляется для отбывания наказания, дает возможность членам семьи осужденного поддерживать с ним постоянную связь (переписка, отправление посылок, свидания и т.п.), а также позволяет своевременно узнавать об изменении осужденному места отбывания им наказания.

В случае удовлетворения гражданского иска гражданский истец немедленно официально извещается судебным исполнителем об обращении приговора к исполнению письменным сообщением либо по телефону.

Возможность свидания с осужденным председательствующий по делу или председатель суда обязан представить только близким родственникам (ст. 7 УИК). В случае поступления ходатайства о

свидании или телефонного разговора с осужденным от других лиц (друга, дальнего родственника, сожителя (сожительницы), коллеги по работе и т.п.), председательствующий по делу или председатель суда решают этот вопрос с учетом обстоятельств дела и желания осужденного.

По смыслу ст. 90 УИК до обращения приговора к исполнению осужденный имеет право только на краткосрочное свидание с родственниками или иными лицами в присутствии представителя администрации места заключения. При исключительных личных обстоятельствах осужденному может быть разрешен телефонный разговор с близкими родственниками.

Для получения юридической помощи осужденным по их заявлению предоставляются свидания с адвокатами наедине и конфиденциально, без ограничений их количества и продолжительности.

§ 3. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора.

Отсрочка исполнения приговора является исключением из общего правила. Согласно закону, приговор, вступивший в законную силу, должен быть немедленно приведен в исполнение. Поэтому она допускается лишь при наличии оснований указанных в ст. 475 УПК.

Под наличием тяжелой болезни должна пониматься такая болезнь, которая объективно препятствует отбытию осужденным наказания (например, стационарного лечения и др.). Наличие болезни должно подтверждаться заверенной справкой лечащего врача или медицинского учреждения. О выздоровлении осужденный или врач должен немедленно сообщить суду. Кроме этого, суд должен осуществлять контроль за состоянием здоровья осужденного с тем, чтобы по его выздоровлении немедленно обратит приговор к исполнению.

Для отсрочки исполнения приговора по беременности осужденной требуется, подтверждающая это состояние, заверенная справка медицинского учреждения. Наличие у осужденной детей в возрасте до восьми лет должно подтверждаться свидетельством о рождении ребенка.

Об условиях и порядке отсрочки отбывания наказания указанным лицам см. ст. 74 УК.

Перечень исключительных обстоятельств, которые могут быть основанием для отсрочки исполнения приговора, не является исчерпывающим. Поэтому суд по своему усмотрению, с учетом обстоятельств дела может признать достаточным основанием и другие факты. Об отсрочке исполнения приговора вследствие чрезвычайных обстоятельств см. ст. 76 УК.

Срок отсрочки или рассрочки уплаты штрафа исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. Рассрочка уплаты штрафа дает осужденному возможность уплаты штрафа по частям, а отсрочка – перенос уплаты штрафа на другой срок в пределах до шести месяцев.

Судом при назначении наказания по совокупности приговора необходимо устанавливать и указывать в приговоре суда вид и размер отсроченного исполнением наказания, которая на основании ст. 60 УК подлежит полному или частичному присоединению к наказанию, назначенному по новому приговору (Нормативное постановление №1 Верховного суда РК “О некоторых вопросах назначения уголовного наказания” от 25 июня 2015г.)⁵.

Суд не вправе отсрочить исполнение приговора лицу, ранее осуждавшемуся к лишению свободы, в том числе к лишению свободы условно либо с отсрочкой исполнения приговора, если судимость не снята и не погашена в установленном законом порядке.

Если с учетом обстоятельств дела и личности виновного имеются основания для применения наказания, не связанного с лишением свободы, и санкция уголовного закона предусматривает такие виды наказания (исправительные работы, штраф и др.), суд может назначить лишение свободы условно, с обязательным привлечением к труду, с применением отсрочки исполнения приговора лишь в тех случаях, когда указанные в санкции закона меры наказания по каким – либо основаниям не могут быть применены к данному лицу. Мотивы должны быть приведены в приговоре.

⁵ Нормативное постановление Верховного суда РК от 25 июня 2015г. №1 «О некоторых вопросах назначения уголовного наказания» // adilet.zan.kz

В соответствии с законом приговор в отношении лица, осужденного к лишению свободы и одновременно к дополнительному наказанию, может быть отсрочен исполнением, как в целом, так и в части лишь основного наказания с обязательным указанием на это в резолютивной части приговора. Если суд отсрочил исполнение дополнительного наказания, оно исполняется по вступлению приговора в законную силу.

При применении уголовного осуждения или отсрочки исполнения приговора председательствующий разъясняет осужденному, его законным представителям существо наказания и предупреждает о последствиях нарушений требований закона в период испытательного срока либо срока отсрочки.

По истечению срока отсрочки суд в зависимости от отношения осужденного к труду или обучению, его поведения в течении срока отсрочки, выполнения возложенных на него приговором обязанностей выносит постановление об освобождении от наказания либо о направлении осужденного для отбывания лишения свободы, назначенного приговором. Если после вынесения постановления об освобождении от отбывания наказания лица, осужденного с отсрочкой исполнения приговора, будут выявлены обстоятельства, свидетельствующие о совершении им в период отсрочки нового преступления, то определение может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам, если не истекли сроки.

Отсрочка исполнения приговора решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора или по собственной инициативе.

Уклонение от наказания будет иметь место, если осужденный уклоняется от работы в месте, определенном органами, ведающими исполнением приговора либо систематически и злостно нарушает трудовую дисциплину, общественный порядок или установленные правила проживания. В соответствии с Нормативным постановлением №1 Верховного суда РК “О некоторых вопросах назначения уголовного наказания” от 25 июня 2015г. уклонением от отбывания исправительных работ могут быть признаны, например, не поступление без уважительных причин на работу, неявка без уважительных причин после переезда на новое место жительства в

орган, ведающий исполнением исправительных работ, прогул без уважительных причин, появление на работе в состоянии опьянения.

Необходимо помнить, что время уклонения от работы не засчитывается, а время, в течение которого осужденный работал, может быть зачтено судом частично или полностью в срок отбывания наказания из расчета день за день. При решении этого вопроса судом необходимо исходить из того, насколько добросовестно осужденный трудился на стройке или предприятии.

Положительно характеризующиеся осужденные могут быть переведены для дальнейшего отбывания наказания:

- из тюрьмы в исправительную колонию — по отбытии осужденными в тюрьме не менее половины срока, назначенного по приговору суда;

- из исправительных колоний общего и строгого режима в колонию — поселение — по отбытии осужденными, находящимися в облегченных условиях, не менее одной трети срока наказания, а осужденными за особо тяжкие преступления или ранее условно-досрочно освободившимся от отбывания лишения свободы и совершившими новые преступления в период оставшейся не отбытой части наказания не менее двух третей срока наказания.

Осужденные, являющиеся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, могут быть переведены:

- из колонии — поселения в исправительную колонию, вид которой был ранее определен судом;

- из колонии — поселения, в которую они были направлены по приговору суда, в исправительную колонию общего режима;

- из исправительных колоний общего и строгого режима в тюрьму на срок не выше трех лет с отбыванием оставшегося наказания в исправительной колонии того вида режима, откуда они были направлены в тюрьму.

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом на основании представления начальника исправительного учреждения.

Основания применения условно — досрочного освобождения от наказания, замены наказания более мягким, досрочном освобождении от наказания осужденных, не достигших восемнадцатилетнего возраста, предусмотрены ст. ст. 72, 73 УК.

Суд не связан с содержанием представлений исправительно-трудовых органов. Он вправе заменить не отбытую часть наказания более мягким наказанием и тогда, когда в представлении ставится вопрос о досрочном или условно-досрочно освобождении.

Основанием для освобождения от отбывания наказания по болезни, является болезнь, угрожающая при дальнейшем содержании осужденного в местах лишения свободы его жизни или могущая привести к тяжким последствиям для него.

В соответствии с ч. 7 ст. 79 УК судом разрешается вопрос о досрочном снятии судимости с лиц, осужденных к лишению свободы, после отбытия ими наказания. Во всех остальных случаях судимость погашается при наступлении условий, указанных в ч. 3 ст. 79 УК.

Ходатайство о снятии судимости должно быть возбуждено по инициативе лица, отбывшего наказание в суде по месту его жительства. К ходатайству должна быть приложена подробная характеристика на лицо, отбывшее наказание, подтверждающие примерное поведение и исправление осужденного; копии приговора, по которому осужденный отбывал наказание; справка об отбытии осужденным основного и дополнительного наказания; документы его исправления (грамоты, копии приказов о поощрениях и т.п.). При рассмотрении ходатайства о досрочном снятии судимости суды должны тщательно проверять, не истекли ли сроки погашения судимости.

Повторное ходатайство о снятии судимости может быть возбуждено перед судом не ранее чем по истечении одного года со дня вынесения постановления об отказе.

В соответствии с Постановлением №1 Пленума Верховного суда РК «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в РК» от 14 мая 1998г. должностные лица государственных органов на обращения и заявления граждан и организаций по судебным делам должны разъяснять заявителям, что жалобы на судебные решения могут подаваться только в вышестоящий суд и в установленном законом порядке⁶.

⁶ Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

В случае необоснованности судебного постановления, связанного с исполнением приговора они могут быть обжалованы участниками процесса или опротестованы прокурором в апелляционном порядке. Обжалование и опротестование постановлений судьи в таких случаях производится на общих основаниях по правилам гл. 48 УПК. Принесение жалобы или протеста приостанавливает исполнение постановления судьи.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Какова сущность стадии исполнения приговора и постановления?
2. В чем значение стадии исполнения приговора и постановления?
3. Какие органы, приводят в исполнение приговор и постановление суда?
4. Назовите процессуальный порядок обращения к исполнению приговора.
5. Каков порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора?
6. Назовите порядок исполнения приговора к лишению свободы в отношении несовершеннолетних.
7. В чем состоит суть отсрочки исполнения приговора?
8. Каков порядок рассмотрения судами ходатайств о снятии судимости?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В чем состоит различие обращения к исполнению постановления и исполнения приговора?
2. Какими актами, помимо УПК, регламентируется решение вопросов, возникающих при исполнении приговоров?
3. Охарактеризуйте основные правила обращения к исполнению приговоров, связанных с лишением свободы.
4. Назовите процессуальные основания для отсрочки исполнения приговора.
5. Охарактеризуйте круг вопросов, решаемых по правилам УПК при исполнении приговоров.
6. Как определить подсудность вопросов, возникающих при исполнении приговоров?

7. Каков порядок производства судебных заседаний по решению вопросов, возникающих при исполнении приговоров?

8. Какие процессуальные вопросы, возникают при исполнении приговора и постановления?

9. Контроль суда и надзор прокурора за приведением в исполнение приговора и постановления.

10. Каков процессуальный порядок замены, изменения, отмены и освобождения от наказания?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 25 июня 2015г. №1 «О некоторых вопросах назначения уголовного наказания» // adilet.zan.kz

4. Нормативное постановление Верховного Суда РК от 19 декабря 2003 года № 12 «Об ответственности за неисполнение судебных актов» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.04.2018 г.) // online.zakon.kz

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

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

7. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014

9. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.

10. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
11. Спиридонов Б.М. Прокурорский надзор в стадии исполнения приговора. – М., 1983.
12. Матвиенко Е.А., Бибило В.Н. Уголовное судопроизводство по исполнению приговора. – Минск, 1982.
13. Сидорова В.М. Отсрочка исполнения приговора несовершеннолетнему. – М., 1982.
14. Першутов А.Г. Деятельность суда, связанная с применением отсрочки приговора. – Иркутск, 1991.
15. Адаменко В.Д. Процессуальные стадии, связанные с реализацией приговора, определения, постановления суда. – Кемерово, 1993.
16. Рябцева Е.В. Исполнение приговора в уголовном процессе России. - Ростов на Дону: Феникс, 2007.
17. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. – Алматы: Жеті Жарғы, 2013.

ГЛАВА 29. ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ РЕШЕНИЙ СУДА, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

§ 1. Стадия кассационного производства: понятие, сущность и основания к пересмотру судебных решений.

Пересмотр в порядке кассации вступивших в законную силу приговоров и постановлений суда – является стадией уголовного процесса, на которой Верховный Суд в порядке кассационной инстанции обеспечивает исправление допущенных ошибок и нарушений норм материального и процессуального закона в любой стадии уголовного процесса, в целях предупреждения исполнения неправомерных решений суда, исправления судебных ошибок, отправления судебной практики в строгом соответствии с требованиями закона, а также обеспечения прав и законных интересов участников уголовного процесса.

В порядке кассации пересматриваются лишь такие дела, в которых нарушения закона имеются в самих материалах дела. *В соответствии с ч. 2 ст. 484 УПК в порядке кассации не могут пересмотрены судебные акты:*

- 1) по делам об уголовных проступках и преступлениях небольшой тяжести;
- 2) вынесенные в ходе судебного разбирательства по вопросам, указанным в ч. 2 ст. 10 УПК;
- 3) касающиеся порядка и способа исследования доказательств;
- 4) ходатайств участников процесса;
- 5) соблюдения порядка в зале судебного заседания;
- 6) в связи с отказом от обвинения государственного и частного обвинителя;
- 7) по вопросам, связанным с исполнением приговора;
- 8) вынесенные следственным судьей.

Пересмотр постановлений кассационной коллегии Верховного суда РК и повторное рассмотрение дела в кассационной коллегии Верховного суда РК допускается в исключительных случаях по представлению Председателя Верховного суда РК или протеста Генерального прокурора РК, внесенными в связи с установлением данных о том, что принятое этой коллегией постановление может

привести к тяжким необратимым последствиям для жизни, здоровья людей либо для экономики и безопасности Республики Казахстан.

Правом обжалования решений суда в порядке кассации обладают все участники процесса, имеющие право на подачу апелляционной жалобы, непосредственно в суд, полномочный пересматривать дела в порядке кассации. Правом принесения протеста в порядке кассации наделены: Генеральный прокурор РК и его заместитель, прокуроры областей и приравненные к ним прокуроры. Правом вынесения представления о пересмотре дел в порядке кассации наделены: Председатель Верховного суда РК, Председатель кассационной коллегии Верховного суда РК, судьи кассационной коллегии областного и приравненного к нему суда. Ходатайство, протест, представление о пересмотре вступивших в законную силу судебных актов подаются в письменном виде либо в форме электронного документа в Верховный Суд Республики Казахстан.

Основаниями к пересмотру приговоров в порядке кассации являются указанные в жалобе или протесте компетентного лица сведения о незаконности или необоснованности судебного решения, которые повлекли последствия указанный в ст.485 УПК.

Подача ходатайства, протеста, представления о пересмотре в кассационном порядке обвинительного приговора по мотивам невинности осужденного, а также в связи с необходимостью применения закона о менее тяжком уголовном правонарушении, за суровостью наказания или по иным основаниям, влекущим улучшение положения осужденного, сроками не ограничена. Пересмотр оправдательного приговора, обвинительного приговора по мотивам необходимости применения закона о более тяжком уголовном правонарушении, за мягкостью наказания или по иным основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, либо постановления суда о прекращении дела, допускается в течение одного года по вступлении их в законную силу.

Ходатайство должно быть рассмотрено в течение тридцати суток со дня его поступления в суд кассационной инстанции, а в случае истребования дела - в течение тридцати суток со дня поступления дела. Срок рассмотрения ходатайства ввиду сложности или большого объема дела, а также при наличии других уважительных причин может быть продлен постановлением суда

кассационной инстанции, но каждый раз не более чем на один месяц.

По результатам предварительного рассмотрения ходатайства судьей выносится постановление:

1) о передаче ходатайства с делом для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции при наличии оснований для пересмотра судебных актов;

2) об отказе в передаче ходатайства для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции в связи с отсутствием оснований для пересмотра судебных актов;

3) о возвращении ходатайства по основаниям, указанным в п.п. 3 и 4 ч. 1 ст. 489 УПК.

§ 2. Процессуальный порядок рассмотрения дела в кассационном производстве.

Стадия кассационного производства состоит из ряда этапов, они следующие:

1) предварительное рассмотрение кассационных жалоб в суде;

2) вынесение представления о пересмотре обжалуемого судебного акта или отказ в этом;

3) приостановление исполнения приговора, постановления суда;

4) рассмотрение дела или решения суда в кассационной инстанции;

5) принятие решения и вынесение постановления суда кассационной инстанции.

При наличии данных свидетельствующих о том, что дальнейшее исполнение приговора, постановление суда может привести к тяжким необратимым последствиям для жизни или здоровья осужденного, Председатель Верховного суда РК, Генеральный прокурор РК, на основании ст. 493 УПК вправе одновременно с истребованием уголовного дела приостановить исполнение приговора, постановления, кроме постановлений Пленума Верховного суда РК, до их опротестования на срок не свыше трех месяцев.

Сторонам и иным лицам, в отношении которых вынесено обжалуемое судебное решение, направляются извещение о времени

и месте рассмотрения дела в порядке кассации, а также копии кассационной жалобы, представления протеста.

Рассмотрение жалобы или протеста в судебном заседании кассационной инстанции открывается с соблюдением требований ч.ч. 1 и 2 ст. 494 УПК.

Начинается слушание дела с доклада лица, подавшего жалобу (протест), который излагает мотивы и доводы, в силу чего, по его мнению, обжалуемое решение является незаконным, необоснованным и несправедливым, обращается внимание на имеющиеся нарушения материального и процессуального права.

Докладчику могут быть заданы вопросы для более полного выяснения обстоятельств дела. По завершении доклада, суд представляет слово другим участникам судебного заседания. При этом, если жалоба (протест) подана стороной обвинения, то ее представители выступают первыми, после чего председательствующий представляет слово другим участникам процесса.

После окончания судебного заседания суд в совещательной комнате принимает одно из следующих решений, предусмотренных ч. 7 ст. 494 УПК:

- 1) оставляет жалобу (протест) без удовлетворения;
- 2) изменяет приговор и постановление апелляционной и кассационной инстанций;
- 3) отменяет приговор и все последующие решения и направляет дело на новое судебное рассмотрение в суд первой инстанции;
- 4) отменяет приговор и все последующие постановления и прекращает дело;
- 5) отменяет постановления, вынесенные в апелляционном и кассационном порядке, изменив приговор суда или оставив его без изменения;
- 6) отменяет решения кассационной инстанции, оставляя приговор и постановление суда апелляционной инстанции без изменения.

Суд кассационной инстанции не вправе принимать какие-либо решения, направленные на ухудшение положения осужденного или оправданного, а именно:

- 1) об отмене оправдательного приговора и постановления о

прекращении дела, если об этом не содержится требование в жалобе (протесте);

2) об отмене приговора по мотивам мягкости наказания или применение закона о более тяжком преступлении, если об этом не ставится вопрос в жалобе (протесте), а также о непосредственном увеличении наказания;

3) устанавливать факты и считать их доказанными, если они не указаны в приговоре;

4) самостоятельно применять закон, предусматривающий более тяжкое наказание, восстанавливать первоначальную квалификацию, измененную апелляционной или кассационной инстанцией, применивший закон о менее тяжком преступлении;

5) восстанавливать обвинительный приговор после прекращения дела апелляционной инстанцией.

Если при рассмотрении дела выяснятся обстоятельства, улучшающие положение осужденного, в отношении которого жалоба (протест) не приносилась, надзорная инстанция обязана в отношении такого лица пересмотреть приговор и принять по нему соответствующее решение.

На новое расследование или новое судебное рассмотрение дело может быть направлено:

1) когда досудебное производство или судебное следствие по делу проведено поверхностно, односторонне, неполно, с обвинительным уклоном и допущенные нарушения нельзя устранить при пересмотре дела в порядке судебного кассации;

2) если приговор суда не соответствует фактическим обстоятельствам дела и когда резолютивная часть не вытекает из описательно-мотивировочной;

3) когда лица, производящие расследование и суд допустили существенные нарушения норм уголовно-процессуального закона;

4) в случае не правильного применения или неприменения мер принудительного лечения и т.д.

При направлении дела на новое судебное рассмотрение или дополнительное расследование надзорная инстанция должна указать вопросы, которые подлежат выяснению при новом рассмотрении или расследовании.

Жалоба, протест на вторичный приговор или постановление, вынесенное в связи с отменой предыдущего в апелляционном

порядке или в порядке кассации, может быть заявлена (внесен) на общих основаниях.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие стадии кассационного производства и определите ее место в системе стадий уголовного процесса.
2. Какое значение имеет названная стадия и чем это значение определяется?
3. Какой суд рассматривает дела в порядке кассации?
4. Назовите компетенцию суда кассационной инстанции?
5. В чем сущность пересмотра дел в порядке кассации?
6. Каков порядок пересмотра дел в порядке кассации?
7. Какие вопросы решает суд, при пересмотре дел в порядке кассации?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Чем определяется решение закона о том, кто вправе обжаловать приговор в кассационном порядке или принести соответствующее представление?
2. Что означает обжалование или принесение представления "в кассационном порядке"?
3. Дайте понятие основания отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке (кассационного основания), укажите систему данных оснований.
4. Какими правами пользуются лица, в связи с обжалованием приговора (принесением представления)?
5. Определите порядок рассмотрения дела в суде кассационной инстанции.
6. В чем отличие этого порядка от рассмотрения дела судом первой инстанции? Чем эти отличия определяются?
7. Укажите условия отмены оправдательного приговора и условия отмены приговора по мотивам мягкости меры наказания или необходимости применения закона о более тяжком преступлении.
8. Каково содержание кассационного постановления и чем оно определяется?
9. Возможно ли обжалование кассационного постановления?

10. Каков порядок обращения к исполнению кассационного постановления?

11. Укажите, в чем специфика оснований к отмене решений, постановленных судом присяжных.

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-III. О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz
3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz
4. Нормативное постановление Верховного суда РК от 29 июня 2017 года № 5 «О порядке производства по уголовным делам в кассационной инстанции» // online.zakon.kz
5. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
6. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
7. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
8. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
9. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014
10. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.
11. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В.Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.

12. Гродзинский М. М. Кассационное и апелляционное производство в уголовном процессе. - М.: Право, 2003.
13. Мухин И. И. Кассационное и апелляционное производство: обжалование, опротестование и пересмотр приговоров. - М.: Гардарики, 2006.
14. Перлов И.Д. Кассационное и апелляционное производство в уголовном процессе России. - М.: Аст-пресс, 2007.
15. Квятковская Т. Г. Апелляция и кассация: Монография. - СПб.: Нева, 2006.
16. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. – Алматы: Жеті Жарғы, 2013.
17. Айтмухамбетов Т.К. Проблемы теории и практики пересмотра приговоров и постановлений судов РК. Дис. ... докт.юр.наук. – Алматы, 2004.
18. Берсугурова Л.Ш. Концептуальные проблемы пересмотра вступивших в законную силу судебных решений по уголовным делам: Монография. – Алматы: Қазақ университеті, 2012.
19. Абдиканов Н.А., Зенковский А.В. Производство по уголовным делам в суде кассационной инстанции. – Алматы: Изд-во «Норма-К», 2013.

ГЛАВА 30. ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ ВВИДУ ВНОВЬ ОТКРЫВШИХСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие, сущность, основания и сроки возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Возобновление производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств — это исключительная стадия уголовного процесса, на которой соответствующий вышестоящий суд осуществляет проверку законности и обоснованности судебных решений, вступивших в законную силу, на основании обнаружения новых фактов, ранее неизвестных при производстве расследования и рассмотрения данного дела, прямо или косвенно свидетельствующих о том, что приговор или постановление суда не отражают объективную истину по делу.

В отличие от пересмотра дел в порядке кассации, при котором основания к отмене или изменению опротестованного судебного решения находятся в материалах дела и совпадают с основаниями отмены или изменения при апелляционном рассмотрении, при пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам основания другие. Ими являются предусмотренные в ст.499 УПК новые обстоятельства ранее не известные дознавателю, следователю или суду и, в связи с этим не нашедшие отражения в деле.

Для установления вновь открывшихся обстоятельств необходимо назначить и произвести специальную проверку или расследование, результаты которого являются основанием отмены вынесенного по делу приговора или постановления суда.

В соответствии со ст.499 УПК основаниями возобновления производства по уголовному делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств являются:

1) установленная вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного приговора или постановления;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие постановление незаконного и необоснованного приговора, постановления;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судей, совершенные ими при рассмотрении данного дела;

4) установленные проверкой или расследованием в порядке, предусмотренном ст. 502 УПК, и изложенные в заключении прокурора иные обстоятельства, неизвестные суду при вынесении приговора, определения, которые сами по себе или вместе с ранее установленными обстоятельствами свидетельствуют о невиновности осужденного или о совершении им иного по степени тяжести уголовного правонарушения, чем то, за которое он осужден, либо о виновности оправданного лица или лица, в отношении которого дело было прекращено;

5) признание Конституционным Советом Республики Казахстан неконституционным закона или иного нормативного правового акта, который был применен судом при вынесении судебного акта;

6) освобождение от уголовной ответственности за преступление, послужившее основанием для конфискации в порядке, предусмотренном гл. 71 УПК, на основании вступившего в законную силу оправдательного приговора суда либо постановления о прекращении уголовного преследования за отсутствием события или состава уголовного правонарушения либо частичное или полное неприменение конфискации имущества в приговоре суда, рассмотревшего дело по существу;

7) волеизъявление осужденного, в отношении которого дело было рассмотрено в порядке, установленном п. 2 ч. 2 ст. 335 УПК, в случае его явки в орган, ведущий уголовный процесс.

Обстоятельства, содержащиеся в п.п.1-3 ч.2 ст.499 УПК, могут повлечь возобновление дел лишь в том случае, когда они были установлены вступившим в законную силу приговором суда, которым было осуждено лицо, давшее заведомо ложные показания, заведомо ложное заключение, представившее подложные вещественные доказательства. Кроме того, помимо приговора они могут быть установлены постановлением суда, прокурора, следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела за

истечением срока давности, вследствие акта амнистии или помилования, в связи со смертью обвиняемого или недостижением возраста для привлечения к уголовной ответственности.

Во всех случаях смерть осужденного не является препятствием для возобновления дела при необходимости его реабилитации.

Пересмотр обвинительного приговора ввиду вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен.

Пересмотр оправдательного приговора, постановления о прекращении уголовного дела, а также пересмотр обвинительного приговора по мотивам мягкости наказания или необходимости применения к осужденному закона о более тяжком преступлении допускается лишь в течении сроков давности привлечения к уголовной ответственности, установленных ст. 71 УК, и не позднее одного года со дня открытия новых обстоятельств в соответствии с ч. 4 ст. 501 УПК.

§ 2. Порядок производства по вновь открывшимся обстоятельствам.

Возбудить производство по вновь открывшимся обстоятельствам вправе прокурор. Если прокурор не усматривает оснований для возбуждения специального производства по указанным обстоятельствам, он отказывает в этом своим мотивированным постановлением.

При наличии одного из поводов, указанных в ч. 2 ст. 502 УПК и оснований к возбуждению производства ввиду вновь открывшихся обстоятельств, прокурор в пределах своей компетенции выносит постановление о возбуждении производства по делу, и для установления новых обстоятельств назначает его расследование, которое поручается следователю, дознавателю или органу дознания.

В процессе специального расследования могут производиться необходимые следственные действия по проверке вновь открывшихся обстоятельств.

Если в процессе расследования будет установлено, что лица виновные в постановлении незаконного приговора в силу п.п. 3, 4, 7, 8, 11 ч.1 ст. 35 УПК, не могут быть привлечены к уголовной ответственности, то уголовное дело не прекращается. Для суда в

этих случаях для отмены приговора по основному делу достаточно представления материалов и постановления органа, производившего расследование, или постановления суда, вступившего в законную силу, подтверждающих преступное злоупотребление судей, следователей, дознавателей или подложность документов и т.д.

После проверки и установления, вновь открывшихся обстоятельств, прокурор направляет дело со своим заключением, копией приговора в случаях, предусмотренных п.п.1-3 ч. 2 ст. 499 УПК, и материалами расследования в случаях предусмотренных п. 4 ч. 2 ст. 499 УПК, в соответствующий суд.

При отсутствии оснований к возобновлению производства по делу прокурор своим мотивированным постановлением прекращает возбужденное производство по вновь открывшимся обстоятельствам и доводит об этом до сведения заинтересованных лиц, с разъяснением им права обжалования его решения в суд.

Заключение прокурора в суд должно содержать следующие реквизиты:

- 1) наименование прокуратуры и суда, которому вносится заключение;
- 2) наименование дела, направленного с заключением;
- 3) наименование суда, рассмотревшего представляемое дело, и дату его рассмотрения;
- 4) краткое содержание приговора и последующих судебных постановлений, если они состоялись;
- 5) изложение вновь открывшихся обстоятельств;
- 6) предложение о решении, которое с точки зрения прокурора должно быть принято по делу;
- 7) лицо, вынесшее заключение, его должностное положение, дата и его подпись.

Заключение может быть отозвано вышестоящим прокурором. Кроме того, вышестоящий прокурор имеет право возвратить представленные материалы специального расследования на дополнительную проверку или расследование для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

§ 3. Процессуальный порядок возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Ходатайства о возобновлении производства по делу по вновь открывшимся обстоятельствам рассматриваются единолично судьей суда первой инстанции, вынесшим приговор, постановление. Если по делу выносились постановления судами апелляционной, кассационной инстанций, пересмотр судебных решений осуществляется:

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

- в кассационной инстанции - коллегиально.

Пересмотр приговора или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам должен носить ревизионный характер, то есть по делу должны рассматриваться не только вопросы о наличии или отсутствии новых обстоятельств, а все обстоятельства дела, касающиеся всех осужденных, о которых не указывалось в заключении. При оценке доказательств вины осужденных следует принимать во внимание не только фактические данные, имеющиеся в деле, но и доказательства, подтверждающие наличие новых обстоятельств.

Рассмотрев заключение прокурора о возобновлении производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств, суд выносит, в соответствии со ст.506 УПК одно из следующих решений:

1) об отмене приговора или постановления суда и передаче дела для производства нового расследования или нового судебного разбирательства;

2) об отмене приговора или постановления суда и о прекращении дела, когда не требуется новое расследование или судебное разбирательство для принятия окончательного решения по делу;

3) об отклонении заключения прокурора.

Изменение приговора или постановления суда в стадии возобновления производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств недопустимо. Дело должно быть направлено на новое предварительное следствие или дознание, судебное или

апелляционное рассмотрение. Возвращая дело на новое судебное рассмотрение или дополнительное расследование, суд должен указать в своем постановлении, какие нарушения закона следует устранить.

Прекращение дела производством осуществляется при наличии обстоятельств, указанных в ст. 35 УПК. Прекращение уголовного дела может быть полное или в какой-то его части, например прекращение уголовного преследования в отношении отдельных лиц, отдельных эпизодов преступления и т.п.

Заключение оставляется без удовлетворения, если суд признает, что оснований для отмены приговора или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельства нет, в связи с тем, что они не затрагивают существа вынесенного по делу приговора, то есть его законность, обоснованность и мотивированность.

Суд, принимая решение об отмене приговора с направлением дела на новое рассмотрение, должен одновременно приостановить исполнение любого решения, вынесенного при первоначальном рассмотрении дела, а также может изменить, избрать или отменить меру пресечения, если это вызывается необходимостью в интересах правильного и объективного рассмотрения дела либо в интересах осужденного.

Расследование, рассмотрение гражданского иска и судебное разбирательство по делу, после отмены судебных решений по нему ввиду вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование и опротестование вынесенных новых судебных решений производится в общем порядке, установленном уголовно-процессуальным законом.

Возобновление дела только в части гражданского иска допускается лишь в порядке гражданского судопроизводства.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите понятие возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам?
2. В чем сущность возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам?
3. Назовите поводы и основания к возобновлению дел по вновь открывшимся обстоятельствам?
4. Назовите и дайте характеристику новых обстоятельств.

5. Каковы сроки возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам?

6. Каков порядок возобновления и пересмотра дел по вновь открывшимся обстоятельствам?

7. Порядок возбуждения производства по вновь открывшимся обстоятельствам.

8. Назовите порядок расследования вновь открывшихся обстоятельств.

9. Какие решения может принять суд при рассмотрении дела по заключению прокурора?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В чем состоит процессуальное назначение института возобновления уголовных дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств?

2. Почему стадия возобновления дел по вновь открывшимся обстоятельствам относится к исключительным стадиям уголовного процесса?

3. По каким основаниям может быть возобновлено дело по вновь открывшимся обстоятельствам?

4. Что понимается под иными обстоятельствами возобновления дела по вновь открывшимся обстоятельствам?

5. Назовите и дайте характеристику вновь открывшихся обстоятельств.

6. Каков порядок проверки и расследования новых или вновь открывшихся обстоятельств?

7. Какова роль прокурора при возобновлении производства ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств?

8. Назовите судебные инстанции, уполномоченные принимать решение о возобновлении производства по уголовному делу и опишите их полномочия.

9. В чем особенности возобновления производства в связи с установлением новых обстоятельств?

10. Каков порядок разрешения судом вопроса о возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам?

11. Может ли осужденный и его защитник принимать участие в суде, рассматривающем дело с представлением прокурора о пересмотре приговора по вновь открывшимся обстоятельствам?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2018 года №9 «О некоторых вопросах пересмотра судебных актов по уголовным делам по вновь открывшимся обстоятельствам» // online.zakon.kz
3. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
4. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
5. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
6. Уголовный процесс / под ред К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
7. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014
8. Уголовный процесс. Учебник для вузов. / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: ИНФРА-М, 2012.
9. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
10. Касимов А.А. Правосудие по уголовным делам в Республике Казахстан: конституционные и процессуальные основы. Монография. – Алматы: Жеті Жарғы, 2013.
11. Айтмухамбетов Т.К. Проблемы теории и практики пересмотра приговоров и постановлений судов РК. Дис. ... докт.юр.наук. – Алматы, 2004.
12. Берсугурова Л.Ш. Концептуальные проблемы пересмотра вступивших в законную силу судебных решений по уголовным делам: Монография. – Алматы: Қазақ университеті, 2012.
13. Давыдов В.А. Возобновление уголовного судопроизводства ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств: теория и практика исправления судебных ошибок. - М.: «Издательство Юрайт», 2011.

14. Камчатов К.В., Чащина И.В., Великая И.В. Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. - М.: Проспект, 2017.

ГЛАВА 31. СУДОПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА К НЕВМЕНЯЕМЫМ

§ 1. Понятие, цели и особенности применения принудительных мер медицинского характера.

Производство о применении принудительных мер медицинского характера — это процессуальная форма производства в отношении лиц, страдающих болезненным состоянием психики, обеспеченная дополнительными гарантиями соблюдения их законных интересов. Данное производство ведется в отношении лиц:

- 1) совершивших общественно опасные деяния;
- 2) невменяемых (страдающих психическим расстройством, делающим невозможным назначение или исполнение наказания);
- 3) опасных для себя или других лиц либо могущих причинить иной существенной вред.

Цель данного производства состоит в решении судом вопроса о применении или неприменении к указанным лицам принудительных мер медицинского характера (принудительного лечения в психиатрическом стационаре общего типа или в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением).

Особенности производства о применении принудительных мер медицинского характера условно делятся на три группы:

- 1) относящийся к общей части уголовного процесса:
 - а) специальный предмет доказывания включает в себя вопросы об обстоятельствах деяния, наличии состава преступления, характере и размере причиненного вреда, особенностях психического расстройства и моменте наступления невменяемости, опасности лица;
 - б) обязательное участие защитника с момента назначения судебно-психиатрической экспертизы и законного представителя;
 - в) особый статус лица, в отношении которого ведется производство.

Формально он не является обвиняемым, но обладает правом на защиту. Его показания не являются доказательством по делу, однако его тело и психика могут быть подвергнуты исследованию;

2) особенности досудебного производства:

а) обязательность предварительного следствия на основании подследственности;

б) возможность выделения уголовного дела в отношении невменяемого при наличии иных соучастников;

в) особенности производства следственных действий, в том числе обязательное производство судебно-психиатрической экспертизы и помещение в психиатрической стационар;

г) особенности окончания предварительного следствия связаны с наличием специального основания для прекращения дела (отсутствие опасности лица) и постановлением о направлении дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер;

3) особенности судебного производства:

а) подготовительные действия связаны с возможностью вернуть дело прокурору для составления обвинительного заключения или акта;

б) особенности структуры судебного разбирательства выражены в отсутствии последнего слова подсудимого;

в) решения, принимаемые судьей, могут быть трех видов: об освобождении лица от уголовной ответственности и назначении принудительной меры; о прекращении производства; о возвращении дела прокурору для привлечения лица к уголовной ответственности;

г) особенности отмены, изменения принудительных мер медицинского характера и возобновления уголовного дела. Продление, изменение и прекращение применения принудительной меры медицинского характера осуществляются судом на основании заключения комиссии врачей-психиатров в судебном заседании с обязательным участием прокурора и защитника. Продление лечения производится на следующие 6 месяцев. Если лицо, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, выздоровело, то суд отменяет принудительную меру медицинского характера и решает вопрос о направлении дела прокурору для производства предварительного расследования в общем порядке.

§ 2. Процессуальный порядок производства по применению принудительных мер медицинского характера.

Производство по применению принудительных мер медицинского характера, указанных в ст. 91 УК РК, осуществляется по делам в отношении лиц, совершивших запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости или заболевших после совершения преступления психическими расстройствами, делающими невозможным назначение или исполнение наказания. Принудительные меры медицинского характера назначаются лишь в случае, когда болезненные психические расстройства связаны с опасностью для себя или других лиц, либо возможностью причинения иного существенного вреда. Производство по делам о применении принудительных мер медицинского характера определяется общими правилами УПК.

По делам в отношении лиц, указанных в ч.1 ст. 509 УПК, обязательно производство предварительного следствия.

При производстве предварительного следствия должны быть выяснены следующие обстоятельства:

- 1) время, место, способ и другие обстоятельства совершенного деяния;
- 2) совершение деяния, запрещенного уголовным законом, данным лицом;
- 3) характер и размер ущерба, причиненного деянием;
- 4) поведение лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, как до его совершения, так и после;
- 5) наличие у данного лица психических расстройств в прошлом, степень и характер психического заболевания в момент совершения деяния, запрещенного уголовным законом, или во время рассмотрения дела.

К лицам, совершившим запрещенные уголовным законом деяния и страдающим психическими заболеваниями, не могут быть применены меры пресечения.

К этим лицам при необходимости применяются следующие меры безопасности:

- 1) передача больного под присмотр родственников, опекунов, попечителей с уведомлением органов здравоохранения;

2) помещение в специальное медицинское учреждение, оказывающее психиатрическую помощь.

С момента установления факта психического заболевания лицо, совершившее запрещенное уголовным законом деяние, но не представляющее опасности для окружающих, может быть передано под присмотр родственников, опекунов, попечителей с уведомлением органов здравоохранения. Об избрании данной меры следователь, суд выносят мотивированное постановление.

Постановление органа, осуществляющего расследование дела, о помещении лица в медицинскую организацию в связи с необходимостью применения к лицу меры безопасности рассматривается следственным судьей, который принимает решение.

Если при расследовании уголовного дела будет установлено, что кто-либо из соучастников совершил деяние в состоянии невменяемости или заболел после совершения преступления психическим расстройством, дело в отношении его может быть выделено в отдельное производство.

Лицо, в отношении которого ведется дело о применении принудительных мер медицинского характера, вправе, если этому по заключению судебно-психиатрической экспертизы не препятствует характер и степень тяжести его заболевания пользоваться процессуальными правами.

Порядок участия в деле законного представителя:

- Близкий родственник лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, признается законным представителем данного лица и привлекается к участию в деле по постановлению следователя или прокурора либо по постановлению суда.

- О разъяснении законному представителю прав составляется протокол.

Порядок участия в деле защитника:

- В производстве по делу о применении принудительных мер медицинского характера участие защитника является обязательным с момента установления факта невменяемости или психического расстройства лица, в отношении которого ведется производство, если защитник ранее не вступил в дело по иным основаниям.

По окончании предварительного следствия следователь выносит постановление:

1) о прекращении дела производством - в случаях, предусмотренных ст.35 и ч. 3 ст. 288 УПК, а также, когда болезненные психические расстройства не связаны с опасностью для себя или других лиц, либо возможного причинения иного серьезного вреда;

2) о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Дело с постановлением о направлении его в суд следователь передает прокурору, который, изучив дело, принимает одно из следующих решений:

1) направляет дело в суд;

2) возвращает дело следователю для производства дополнительного расследования;

3) прекращает дело по иным основаниям, предусмотренным ст.ст. 35, 36 УПК.

Копия постановления о направлении дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера вручается законному представителю.

По поступлении в суд дела о применении принудительных мер медицинского характера судья назначает его к рассмотрению в судебном заседании по правилам, предусмотренным УПК.

Вопросы, разрешаемые судом при принятии решения по делу:

1) имело ли место деяние, предусмотренное уголовным законом;

2) совершило ли деяние лицо, о котором рассматривается дело;

3) совершило ли деяние лицо, о котором рассматривается дело, в состоянии невменяемости;

4) заболело ли данное лицо после совершения преступления психическим расстройством, делающим невозможным назначение или исполнение наказания;

5) представляют ли болезненные психические расстройства лица опасность для него или других лиц либо возможность причинения им иного существенного вреда;

6) подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно.

Вопросы о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера в порядке, предусмотренном ст. 93 УК, рассматриваются судом, вынесшим постановление о применении принудительной меры медицинского характера, или судом по месту применения этой меры в составе коллегии из трех судей.

Если лицо, к которому вследствие его заболевания после совершения преступления психическим расстройством была применена принудительная мера медицинского характера, будет признано комиссией врачей-психиатров выздоровевшим, то суд на основании заключения медицинского учреждения, осуществляющего принудительное лечение, в соответствии со ст. 524 УПК выносит постановление о прекращении применения принудительной меры медицинского характера и решает вопрос о направлении дела для производства дознания или предварительного следствия, привлечения данного лица в качестве обвиняемого и передачи дела в суд в общем порядке. Время, проведенное в медицинском учреждении, засчитывается в срок отбывания наказания.

Постановление районного и приравненного к нему суда может быть обжаловано в апелляционном порядке по правилам, предусмотренным гл. 48 УПК, а постановление суда апелляционной инстанции, вынесенное в случае, предусмотренном ч. 2 ст. 439 УПК, в кассационную инстанцию защитником, потерпевшим и его представителем, законным представителем или близким родственником лица, о котором рассматривалось дело, а также опротестовано прокурором.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите основания применения принудительных мер медицинского характера.
2. Назовите особенности доказывания по делам о преступлениях по применению принудительных мер медицинского характера.
3. Назовите особенности расследования данных категорий дел.
4. Назовите особенности судебного разбирательства данных категорий дел.

5. Какие решения принимаются по делам о преступлениях по применению принудительных мер медицинского характера?

6. Какие основания и порядок возобновления дела в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера?

7. Как осуществляется судебное разбирательство дел, поступивших в суд в порядке гл. 54 УПК?

8. В каких случаях суд может прекратить применение принудительных мер медицинского характера или изменить эти меры?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Какие принудительные меры медицинского характера предусматривает закон и к кому они применяются?

2. В какой форме осуществляется предварительное расследование обстоятельств общественно опасного деяния, совершенного невменяемым или лицом, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления?

3. В чем специфика предварительного расследования по этим категориям дел?

4. Участвует ли защитник по делам о применении принудительных мер медицинского характера?

5. Обязательно ли назначение и производство судебно-психиатрической или иной медицинской экспертизы по делам о применении принудительных мер медицинского характера?

6. Какие виды постановлений может вынести суд при рассмотрении дел о применении принудительных мер медицинского характера?

7. В чем особенность принудительных мер медицинского характера, применяемых к совершившим преступления лицам, страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемость?

8. Какие обстоятельства, подлежат установлению по делам о применении мер медицинского характера?

9. Каковы основания и порядок возобновления дел в отношении лиц, к которым применяются принудительные меры медицинского характера?

10. По каким основаниям отменяются или изменяются принудительные меры медицинского характера?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014 г. – Алматы, 2018.
2. Уголовный кодекс РК от 03 июля 2014 г. – Алматы, 2018.
3. Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года № 193-IV «О здоровье народа и системе здравоохранения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.) //online.zakon.kz/
4. Постановление Пленума Верховного суда РК от 9 июля 1999 года №8 «О судебной практике по применению принудительных мер медицинского характера» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.12.2014 г.) //online.zakon.kz
5. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
6. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.
7. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
8. Уголовный процесс / под ред К.Ф. Гущенко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
9. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристь", 2014
10. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
11. Михайлова Т.А. Производство по применению принудительных мер медицинского характера. – М., 1986.
12. Колмаков П.А. Правовое регулирование принудительных мер медицинского характера. – Сыктывкар, 1999.
13. Рыжаков А.П. Производство по применению принудительных мер медицинского характера. – М., 1997.

14. Юрченко Р.Н. Судопроизводство по делам о применении принудительных мер медицинского характера к невменяемым. Дис. ... канд.юрид.наук. - Караганда, 2003.

ГЛАВА 32. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ

§ 1. Понятие и сущность производства по делам частного обвинения.

Основной формой обвинения в уголовном судопроизводстве, больше соответствующей его сущности и принципам, является публичное (государственное) обвинение. Так же существуют, в небольших пределах, еще частное, частно-публичное и публично-частное обвинения. В уголовно-процессуальном законе определены отличия процессуального порядка судопроизводства по делам, которые начинаются или производство по которым продолжается по волеизъявлению потерпевших, от общего порядка производства, предусмотренного по делам публичного обвинения.

УПК устанавливает и другие разновидности судопроизводства в порядке частно-публичного обвинения. На основании этого следует обозначить правила, предусмотренные ст. 32 УПК, которые допускают на основании заявления потерпевшего право прекращения уголовного дела в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении уголовно-наказуемого деяния небольшой либо средней тяжести, в случаях, установленных ст. 68 УК. В данном случае мы наблюдаем проявление диспозитивных начал, но определяется оно не на первоначальном этапе расследования уголовного дела, как в первом случае, а на стадии последующего досудебного производства или в суде.

Дела частного обвинения - это дела, возбуждаемые не иначе как по заявлениям потерпевших, их законных представителей и подлежащие прекращению в случае примирения потерпевшего с подозреваемым, обвиняемым.

Наличие такого вида уголовных дел объясняется сравнительно небольшой общественной опасностью отдельных преступлений, где вред от преступления причиняется непосредственно потерпевшему - его здоровью, имуществу, морально-нравственным устоям и т.д. При установлении степени общественной опасности данных уголовных правонарушений следует учитывать: субъективное отношение к ним потерпевшего; условие, обстановку и способ

совершения преступления; родственные связи; наличие взаимоотношений между подозреваемым и потерпевшим (неприятные отношения, соседство, знакомства и т.д.).

УПК к числу преступлений, преследуемых в порядке частного обвинения, отнесены дела об уголовных правонарушениях, предусмотренные ч.1 ст. 110, ч.ч.1 и 2 ст. 114, ст. 123, ст. 130, ст. 131, ч.ч.1 и 2 ст. 147, ч.1 ст. 149, ч.1 ст. 150, ч.ч. 1 и 2 ст. 152, ч.1 ст. 198, ч.1 ст. 199, ч.1 ст. 321 УК.

Необходимо отметить, что процессуальный порядок уголовного судопроизводства в форме частного обвинения практически не урегулирован гл. 47 УПК, поскольку нормы, которые должны регламентировать этот порядок, особенности досудебного расследования и судебного разбирательства в форме частного обвинения или вообще отсутствуют, или содержатся в разных разделах УПК. Такой подход законодателя к регламентации особого порядка уголовного судопроизводства и построения гл. 47 УПК является проблематичным.

Так, ст. 410 УПК определяет толь лишь основные положения диспозитивности уголовного судопроизводства. При этом следует обозначить, что нормы регламентирующие принцип диспозитивности в УПК РК отсутствуют и требуют своего законодательного введения, а также должны отвечать содержанию и форме частного уголовного судопроизводства.

Диспозитивность уголовного судопроизводства - это предусмотренная уголовно-процессуальным и материальным законодательством свобода реализации участниками уголовного процесса, не исполняющих публичные функции, своих процессуальных и материальных прав и интересов, а также способов их защиты в частном порядке.

С осуществлением диспозитивных полномочий участников уголовного процесса тесно связано положение уголовного процессуального законодательства о возможности начать уголовное судопроизводство в форме частного обвинения дознавателем, следователем и прокурором лишь на основании заявления потерпевшего в отношении уголовных деяний, определенных ст. 32 УПК либо его прекращении в связи с отказом потерпевшего, а в случаях, предусмотренных УПК, его представителя от обвинения.

Проблема внедрения исковых начал в уголовный процесс давно является в правовой науке дискуссионной. Не раскрывая подробно сущность данных дискуссий, необходимо отметить, что решение вопроса о соотношении частных и публичных начал в уголовном процессе отражает не только тип уголовного судопроизводства, но и правовую систему государства. Вопрос широкого введения исковых начал в отечественный уголовный процесс непосредственно зависит от степени демократизации общества, построения правового государства и уровня правовой культуры.

В современное время значение теоретико-правовых аспектов диспозитивности, исковых начал, характера взаимоотношений между государством и личностью в уголовном судопроизводстве резко повышается. Законодатель уже не сможет обойти ответы на вопросы о сущности и характере истины, достигаемой в процессе, и о том, что же является предметом рассмотрения судом — обвинительного акта, который представляет собой уголовный иск, предъявленный обвинителем, или фактическая виновность лица.

Одним из путей ускоренного или сокращенного уголовного процесса мог бы стать пересмотр перечня составов уголовных правонарушений, установленных в ст.ст. 32-34 УПК, то есть тех, уголовное преследование по которым производится в частном, частно-публичном и публично-частном порядке. Критерием дифференциации частного и публичного начала в уголовном судопроизводстве является непосредственный объект посягательства, его природа, определяющая характер нарушенного правоотношения. Если объектом посягательства являются частные права, то в процессе должны доминировать правоотношения «потерпевший - обвиняемый», а не «государство-обвиняемый».

Правового разъяснения требует и порядок производства по делам частно-публичного обвинения. Тот факт, что они начинаются расследованием не иначе как по жалобе потерпевшего, свидетельствует о приоритете частного интереса потерпевшего над публичным и наказанием обвиняемого. Почему же такие дела не могут быть прекращены за примирением подозреваемого, обвиняемого с потерпевшим в таком же порядке, что и дела частного обвинения? Так же требует своей процессуальной регламентации и производство дел в порядке публично-частного обвинения, о котором в УПК нет и речи. При реализации публично-

частного обвинения практические работники руководствуются лишь ст. 68 УК, то есть материальным правом. Данный пробел в уголовно-процессуальном законодательстве нуждается в срочном устранении.

Исходя из содержания ст.ст. 407-413 УПК, досудебное расследование и судебное рассмотрение таких уголовных дел существенно не отличается от уголовных дел публичного обвинения.

Возможно отметить следующие особенности уголовного производства в форме частного обвинения, которые предусмотрены гл. 47 УПК, в частности:

1) уголовное производство в форме частного обвинения может быть начато только на основании заявления потерпевшего (ч. 1 ст. 408 УПК). Согласно ч. 1 ст. 71 УПК потерпевшим в уголовном производстве может быть физическое лицо, которому уголовным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред, а также в соответствии с ч.12 ст. 71 УПК юридическое лицо, которому уголовным правонарушением причинен имущественный вред;

2) уголовное производство в форме частного обвинения, в исключительных случаях, может быть начато прокурором (ч. 4 ст. 32 УПК);

3) в таком судопроизводстве обвинение поддерживает потерпевший (частный обвинитель);

4) отказ потерпевшего, а в случаях, предусмотренных УПК, его представителя от обвинения является бесспорным основанием для прекращения уголовного производства.

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по делам частного обвинения»⁷ рекомендует как можно шире использовать в уголовных процессах указанной категории институт примирения потерпевшего с обвиняемым.

Примирение сторон способствует предупреждению правонарушений и преступлений, поэтому судам следует принимать меры к достижению этой цели и при приеме жалобы,

⁷ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 25 декабря 2006 года N 13 «О судебной практике по делам частного обвинения» (с изменением, внесенным нормативным постановлением Верховного Суда РК №8 от 20.04.2018) // online.zakon.kz

судья обязан разъяснить потерпевшему его право на примирение с лицом, которое он просит привлечь к ответственности. Кроме того, судья должен разъяснить заявителю, что в случае, если обвинение не подтвердится, на него будет возложена обязанность возмещения судебных издержек.

Если примирение состоялось, судья выносит постановление о прекращении дела на основании п. 2 ч. 1 ст. 412 УПК. В тех случаях, когда примирение достигнуто не было, судья назначает рассмотрение дела в судебном заседании по правилам ст. 322 УПК.

В подготовительной части судебного заседания суд обязан, в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 411 УПК, разъяснить потерпевшему его право на примирение с обвиняемым в том числе в порядке медиации, независимо от того, что до назначения дела к слушанию судьей принимались меры к примирению, но оно достигнуто не было. Примирение возможно на любой стадии до удаления суда в совещательную комнату для вынесения приговора.

Судам следует в каждом случае разъяснять потерпевшим, что в соответствии с ч. 9 ст. 408 УПК, в случае отказа от обвинения и примирения с обвиняемым исключается возможность повторной подачи жалобы о привлечении этого же лица к уголовной ответственности за те же деяния.

Обобщая изложенное можно отметить, что воля потерпевшего при осуществлении производства по этим делам имеет решающее значение не только для начала судопроизводства, но и для его продолжения.

§ 2. Особенности возбуждения частного обвинения и подготовки дела к рассмотрению в судебном заседании.

Согласно требованиям, установленным ч. 1 ст. 408 УПК, частное обвинение возбуждается лицом (несколькими лицами) путем подачи в суд с соблюдением правил о подсудности жалобы о привлечении лица к уголовной ответственности. При подаче жалобы в орган дознания, следователю или прокурору она подлежит направлению в суд.

Таким образом, поводом к возбуждению частного обвинения является жалоба потерпевшего: физического лица, достигшего 18-летнего возраста, юридического лица, законных представителей и

представителей потерпевшего, указанных в ст.ст. 71, 76 УПК.

В соответствии с ч. 4 ст. 32 УПК производство по делам частного обвинения может быть возбуждено прокурором и при отсутствии жалобы потерпевшего, если деяние затрагивает интересы лица, находящегося в беспомощном или зависимом состоянии, либо не способного самостоятельно воспользоваться принадлежащими ему правами по другим причинам.

Судам следует иметь в виду, что при производстве по делам частного обвинения относительно лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от уголовного преследования, действуют особенности производства, предусмотренные гл. 57 УПК. Частное обвинение в отношении лиц, обладающих привилегиями и иммунитетом от уголовного преследования, возбуждаются только прокурором в порядке и на основаниях, предусмотренных законом.

Связывая с подачей заявления и его принятием судьей начало производства по уголовному делу, законодатель тем самым придает ему важную юридическую роль. Но значение заявления потерпевшего по делам частного обвинения состоит не только в том, что оно, как правило представляет собой единственный законный повод к возбуждению дел этой категории, но и в том, что является процессуальным документом, в котором содержится сущность предъявляемого подсудимому обвинения. Поэтому ч. 1 ст. 409 УПК устанавливает довольно жесткие требования к заявлению потерпевшего.

В заявлении потерпевшего должны быть отражены:

- 1) наименование суда, в который оно подается;
- 2) описание события преступления, места, времени, а также обстоятельств его совершения;
- 3) просьба к суду о принятии заявления к своему производству;
- 4) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- 5) список свидетелей, которых необходимо вызвать в суд;
- 6) подпись лица, подавшего заявление.

Устная или анонимная жалоба потерпевшего к производству не принимается.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело частного обвинения. Получив заявление и убедившись в его соответствии требованиям

уголовно-процессуального закона, а также установив отсутствие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, судья принимает заявление к своему производству. С этого момента лицо, его подававшее, приобретает статус частного обвинителя (ч. 6 ст. 408 УПК). Ему, как предписывает закон, должны быть разъяснены права, предусмотренные ст.ст. 72 и 410 УПК. Придавая этому обстоятельству важное значение, УПК требует составление специального протокола, фиксирующего факт разъяснения частному обвинителю указанных процессуальных прав. Его подписывают судья и лицо, подавшее заявление.

Рассмотрев жалобу по делу частного обвинения, судья в течение трех суток выносит постановление:

- 1) о принятии жалобы к своему производству;
- 2) о передаче жалобы по подследственности или подсудности;
- 3) об отказе в принятии жалобы к производству.

При наличии оснований для назначения судебного заседания судья в течение 7 суток со дня поступления заявления вызывает лицо, в отношении которого подано заявление, знакомит его с материалами уголовного дела, вручает копию поданного заявления, разъясняет права подсудимого в судебном заседании и выясняет, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты, о чем у того берется подписка (ч. 4 ст. 409 УПК).

В связи с подготовкой дела частного обвинения к слушанию в судебном разбирательстве возникает вопрос о том, в какой мере судья может помочь частному обвинителю или подсудимому в собирании доказательств. Ответ на него содержится в ст. 410 УПК, в соответствии с которой по ходатайству сторон судья может оказать им содействие в собирании таких доказательств, которые ими не могут быть получены самостоятельно.

Если лицо, в отношении которого подано заявление, не явилось по вызову судьи, копия жалобы потерпевшего направляется ему по почте с разъяснением прав подсудимого, в том числе возможности примирения. При отсутствии желания сторон к примирению судья назначает дело частного обвинения к рассмотрению в судебном заседании.

Основные подготовительные действия судья осуществляет в соответствии с общим порядком (гл. 47 УПК). Судебное

разбирательство назначается с таким расчетом, чтобы рассмотрение дела было начато в течение 15 суток с момента поступления заявления в суд.

§ 3. Процессуальный порядок судебного рассмотрения дел частного обвинения.

Рассмотрение дел частного обвинения в заседании суда первой инстанции осуществляется по общим правилам судебного разбирательства (гл. 40-46 УПК) с изъятиями, предусмотренными ст. 407 УПК. Особенности производства по ним состоят в том, что:

- во-первых, законом предусмотрена возможность завершения конфликта примирением между сторонами;
- во-вторых, в установлении для подсудимого права подачи встречного заявления;
- в-третьих, в наличии специфики при решении вопроса о последствиях неявки потерпевшего в судебное разбирательство;
- в четвертых, в наделении потерпевшего наиболее полным объемом прав для осуществления функции обвинения.

Законом установлено, что встречное заявление подсудимого по делам частного обвинения может быть объединено судьей в одном производстве с заявлением потерпевшего (первоначальным заявлением). Но делать это не обязательно, все зависит от конкретной ситуации. Если, к примеру, заявление потерпевшего и встречное заявление касаются одних и тех же лиц или одного противоправного деяния либо хотя и разных, но взаимосвязанных деяний, такое объединение является правильным. При этом в УПК (ч. 3 ст. 411) особо оговорено, что соединение первоначального и встречного заявлений в одно производство допускается по постановлению судьи до начала судебного следствия. В этом случае участники уголовного процесса, подавшие первоначальное и встречное заявления, участвуют в процессе одновременно в качестве частного обвинителя и подсудимого.

В связи с поступлением встречного заявления и соединением заявлений в одно производство дело может быть отложено на срок не более 3 суток по ходатайству частного обвинителя в целях его подготовки к защите. Допрос на судебном следствии подсудимого об обстоятельствах, изложенных им во встречной жалобе,

производится по правилам допроса потерпевшего, а допрос частного обвинителя об обстоятельствах, изложенных во встречной жалобе, - по правилам допроса подсудимого.

Обвинение в судебном заседании по уголовному делу частного обвинения поддерживает частный обвинитель, но могут иметь место другие варианты, так как согласно положениям УПК допускается поддержание обвинения законным представителем частного обвинителя (то есть потерпевшего) или его представителем.

Особое значение по делам частного обвинения имеет установление причин неявки в судебное разбирательство частного обвинителя. Его неявка без уважительных причин влечет за собой прекращение уголовного дела за отсутствием в деянии состава преступления (ч. 6 ст. 411 УПК).

По сравнению с общим порядком судебного следствия проведение данного этапа судебного разбирательства при производстве по делам частного обвинения имеет существенные отличия. Начальное процессуальное действие - предоставление судьей частному обвинителю слова для выступления. В нем он (его законный представитель или представитель) излагает содержание заявления, приводит содержащиеся в нем доводы в обоснование своей просьбы. После этого аналогичная возможность представляется участнику процесса, поддерживающему встречное заявление. Далее частный обвинитель или его представитель представляет доказательства. Как и любой другой обвинитель при производстве в общем порядке, частный обвинитель вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании в ходе судебного следствия. Он также вправе излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Частный обвинитель вправе изменить обвинение, если это не ухудшает положение подсудимого и не нарушает его права на защиту. Он может и вообще отказаться от обвинения.

В стадии судебного разбирательства по делам частного обвинения потерпевшему принадлежит право примирения с подсудимым (дело в этом случае прекращается). При этом законодатель исходит из того, что в большинстве случаев

примирение исчерпывает конфликт. Однако примирение должно быть основано на началах добровольности, и сторонам необходимо разъяснить, что в соответствии с законом примирение исключает возможность привлечения лица, на которое подано заявление, к уголовной ответственности за те же действия.

В соответствии с ч. 4 ст. 411 УПК примирение потерпевшего и подсудимого допускается лишь до удаления судьи в совещательную комнату для постановления приговора. Такая позиция представляется вполне оправданной, так как она исключает «торг» между сторонами после постановления и оглашения приговора.

Дела частного обвинения могут быть прекращены не только по специальным основаниям, предусмотренным ст. 68 УК (за примирением потерпевшего с подсудимым), но и по общим основаниям, предусмотренными ст. 35 УПК. В постановлении судьи о прекращении дела указываются мотивы и основания прекращения, сроки и порядок его обжалования, а также решение по вопросу взыскания судебных издержек.

Последовательность выступлений в судебных прениях по делам частного обвинения законом не установлена. Очевидно, что вначале целесообразно заслушать частного обвинителя или его представителя (законного представителя), а затем подсудимого или его защитника. Следует, однако, иметь в виду, что в соответствии с ч. 7 ст. 408 УПК очередность выступлений в судебных прениях определяется судом, если в одно дело объединено рассмотрение первичного и вторичного заявлений.

Наличие в уголовном процессе особого порядка возбуждения и прекращения дел частного обвинения свидетельствует об ограничении действия принципа публичности по таким делам, но это не означает, что данный принцип при этом вообще не находит применения. Действие принципа публичности проявляется, в частности, в том, что в определенных условиях прокурор при отсутствии жалобы потерпевшего вправе возбудить дело о преступлении, обычно преследуемом в порядке частного обвинения, и назначить по нему расследование. Проявляется действие публичного начала и в том случае, когда закон возлагает на судью обязанности по проверке соответствия заявления потерпевшего требованиям закона, а также возлагает на судью полномочия по оказанию содействия сторонам в собирании

доказательств (ч. 4 ст. 410 УПК). Действие принципа публичности наблюдается и тогда, когда законодатель устанавливает рубеж, до которого возможно примирение сторон - до удаления судьи в совещательную комнату для постановления приговора. На стадии судебного разбирательства принцип публичности получает свое выражение в активной деятельности суда по истребованию и исследованию доказательств.

Порядок вынесения и оглашения приговоров по делам частного обвинения происходит в соответствии с общими правилами (гл. 46 УПК).

На основании ст. 412 УПК судья, рассмотрев дело по частному обвинению, принимает одно из следующих решений:

- 1) выносит обвинительный или оправдательный приговор;
- 2) прекращает дело;
- 3) при установлении признаков уголовного правонарушения, преследуемого в публичном или часто-публичном порядке, направляет дело соответствующему прокурору для решения вопроса о проведении досудебного расследования.

Приговор или постановление о прекращении дела по делу частного обвинения, как и соответствующие акты судьи по другим уголовным делам, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы как в апелляционном, так и в кассационном порядке на общих основаниях.

Право принесения представлений на эти акты принадлежит прокурору, а обжалования - осужденному, оправданному, их защитникам и законным представителям, потерпевшему и его представителю.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите сущность и значение уголовного преследования в форме частного обвинения?
2. По каким преступлениям может осуществлять производство в форме частного обвинения?
3. В чем заключаются особенности возбуждения дел частного обвинения?
4. В чем заключаются особенности производства по делам частного обвинения?

5. Каков порядок представления и собирания доказательств по инициативе сторон?
6. Каков порядок рассмотрения в судебном заседании дел частного обвинения?
7. Какие решения принимает суд по делам частного обвинения?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В чем отличие уголовного преследования в форме частного и лично-публичного обвинения.
2. Назовите отличие уголовного преследования в форме частного и публично-частного обвинения.
3. Перечислите особенности возбуждения дел частного обвинения.
4. Каков процессуальный порядок производства по делам частного обвинения?
5. Возможно ли предъявление обвинителю встречного обвинения?
6. Процессуальный порядок рассмотрения дел частного обвинения, при поступлении встречного заявления.
7. Каков процессуальный порядок прекращения уголовного дела за примирением сторон?
8. В каких случаях дела частного обвинения могут быть возбуждены прокурором?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Нормативное постановление Верховного суда РК от 25 декабря 2006 года № 13 «О судебной практике по делам частного обвинения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.04.2018 г.) //online.zakon.kz
3. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Мами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
4. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2015.

5. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. — М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
6. Уголовный процесс / под ред К.Ф. Гуценко. — Учебник. — М.: Издательство Зерцало, 2013.
7. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. — М.: "Юристъ", 2014
8. Уголовный процесс. Учебник для вузов. / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. — М.: "ИНФРА-М, 2012.
9. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
10. Дорошков В.В. Частное обвинение. — М.: Инфра-М, 2000.
11. Дорошков В.В. Руководство для мировых судей. Дела частного обвинения. - М.: Издательство НОРМА, 2001.
12. Никифоров С. Дела частного обвинения // Законность. — 2001. - №3.
13. Макаров Ю.Я. Частное обвинение: теория, судебная практика, документы. - М.: Проспект, 2009.
14. Ухова Е.В. Институт частного обвинения в уголовном судопроизводстве. - М.: Издательство «Юрлитинформ», 2008.

ГЛАВА 33. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПЛЕНИЯХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Понятие и сущность производства по делам о преступлениях несовершеннолетних.

Производство по делам в отношении несовершеннолетних – это обеспеченная дополнительными гарантиями процессуальная форма производства в отношении лиц, не достигших на момент совершения преступления 18 лет, предназначенная для более полного обеспечения их прав и законных интересов. Некоторые процессуальные гарантии этой формы применяются в зависимости от фактического возраста обвиняемого на момент производства по делу (например, участие законных представителей).

Производство по делам несовершеннолетних можно разделить на следующие группы:

- 1) особенности производства по делам несовершеннолетних, относящиеся к общей части уголовного процесса;
- 2) обязательность рассмотрения вопроса о выделении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего;
- 3) предмет доказывания по делам несовершеннолетних является специальным. Подлежат особому установлению точный возраст обвиняемого, уровень его психического развития, условия жизни и воспитания, влияние старших по возрасту лиц;
- 4) представительство по делам несовершеннолетних обеспечивается обязательным участием в деле законного представителя и защитника;
- 5) особенности применения мер пресечения к несовершеннолетним состоят в общем запрете заключения их под стражу и наличии специальной меры пресечения – присмотра;
- 6) вызов несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого производится через его законных представителей.

Досудебное производство по делам несовершеннолетних:

- 1) особенности отказа о возбуждении уголовного дела заключаются в специальном основании для прекращения уголовного преследования в связи с не достижением возраста

уголовной ответственности (как разновидности отсутствия состава преступления);

2) особенности содержания под стражей в качестве меры пресечения (не более 6 месяцев), а также задержание (не более 24 часов) могут применяться лишь в исключительных случаях;

3) особенности производства следственных действий выражены в сокращенной продолжительности допроса (без перерыва не более 2 часов в день, а общей сложности не более 4 часов в день) с участием педагога или психолога. Если обвиняемый не достиг 16 лет, страдает психическим расстройством или отстает в психическом развитии, то участие педагога или психолога обязательно;

4) особенности окончания предварительного следствия. Не предъявление несовершеннолетнему обвиняемому части материалов дела;

5) прекращение уголовного преследования несовершеннолетнего с применением принудительной меры воспитательного воздействия.

Судебное производство по делам несовершеннолетних:

1) закрытое судебное разбирательство по делам о преступлениях несовершеннолетних, не достигших 16 лет;

2) участие в заседании законных представителей;

3) удаление несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания возможно на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное воздействие;

4) обсуждение дополнительных вопросов судом при постановлении приговора о возможности освобождения несовершеннолетнего подсудимого от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, помещением в специализированное учреждение для несовершеннолетних, условным осуждением, назначением наказания, не связанного с лишением свободы.

§ 2. Порядок производства по делам об уголовных правонарушениях несовершеннолетних.

Порядок производства по делам о преступлениях несовершеннолетних не применяется в случаях, когда:

1) в одно производство объединены дела о нескольких преступлениях данного лица, часть из которых совершена после достижения им восемнадцати лет;

2) обвиняемый к моменту судопроизводства достиг совершеннолетия.

При производстве предварительного следствия и судебного разбирательства, кроме предусмотренных ст. 113 УПК обстоятельств, подлежащих доказыванию, по делам несовершеннолетних подлежат установлению:

1) возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);

2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего;

3) степень интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности и интересы;

4) влияние на несовершеннолетнего взрослых лиц и других несовершеннолетних.

Дело в отношении несовершеннолетнего, участвовавшего в совершении преступления вместе со взрослыми, в соответствии с п. 3 ч.1 ст. 44 УПК выделяется в отдельное производство на стадии предварительного следствия.

В случаях, когда выделение отдельного производства в отношении несовершеннолетнего может создать существенные препятствия для всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела, к несовершеннолетнему обвиняемому, привлеченному по одному делу со взрослыми, применяются правила гл. 56 УПК.

Допрос несовершеннолетнего обвиняемого, подозреваемого проводится по правилам, предусмотренным ст.ст. 216, 535 УПК, в присутствии защитника, законного представителя, а при необходимости - психолога, педагога. Защитник вправе задавать вопросы допрашиваемому, а по окончании допроса - ознакомиться с протоколом и сделать замечания о правильности и полноте записи показаний. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого,

обвиняемого производится в дневное время суток и не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности - более четырех часов в день. В случаях явного утомления несовершеннолетнего допрос должен быть прерван и до истечения этого времени.

Участие защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 67 УПК обязательно. По делам о преступлениях несовершеннолетних защитник допускается с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого, а в случае задержания либо содержания под стражей до предъявления обвинения - с момента задержания либо ареста. Если несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо их законные представители не заключили соглашения с адвокатом, следователь, прокурор, суд должны обеспечить участие защитника по делу.

Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого на предварительном следствии:

1. При наличии у несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого родителей или других законных представителей, их участие в деле обязательно. При их отсутствии обязательно участие представителя органа опеки и попечительства.

2. Законный представитель, а при его отсутствии - представитель органа опеки и попечительства допускается к участию в деле постановлением следователя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого. При допуске к участию в деле законному представителю, а при его отсутствии - представителю органа опеки и попечительства разъясняются права, указанные в ч. 3 ст. 537 УПК.

3. Законный представитель имеет право: знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний; присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе несовершеннолетнего, а также, с разрешения следователя, - в иных следственных действиях, производимых с участием несовершеннолетнего обвиняемого, подозреваемого и его защитника; знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей; заявлять

ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия и решения следователя и прокурора; представлять доказательства; по окончании расследования знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

4. Следователь вправе по окончании предварительного следствия вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему для ознакомления тех материалов, которые могут оказать на него отрицательное влияние, а ознакомить с этими материалами законного представителя.

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

При производстве процессуальных действий с участием несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, а также достигшего этого возраста, но имеющего признаки отсталости в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно. По делам о несовершеннолетних, достигших шестнадцатилетнего возраста, педагог или психолог допускаются к участию в деле по усмотрению следователя, суда либо по ходатайству защитника, законного представителя. Педагог, психолог вправе с разрешения следователя, суда задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому, а по окончании процессуального действия - знакомиться с протоколом следственного действия (протоколом судебного заседания в части, отражающей их участие в судебном разбирательстве) и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей, имеют право по усмотрению следователя, суда знакомиться с материалами дела, характеризующими личность несовершеннолетнего. Эти права следователь, суд разъясняет педагогу, психологу перед началом процессуального действия, о чем делается отметка в протоколе следственного действия, протоколе судебного заседания.

К несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым могут быть применены меры пресечения, предусмотренные ст.136 УПК.

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в каждом случае должна обсуждаться возможность избрания такой меры, как отдача несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого под присмотр в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК или меры принуждения - помещение несовершеннолетнего в организацию, осуществляющую в соответствии с законом функции по защите прав ребенка, или отдача под патронат.

Содержание под стражей в качестве меры пресечения, а также задержание могут применяться к несовершеннолетнему при наличии оснований, указанных в ст.ст. 128, 147, 541 УПК, лишь в исключительных случаях при совершении *тяжкого или особо тяжкого преступления*. Срок содержания несовершеннолетнего под стражей на стадии досудебного производства, установленный ст. 541 УПК, может быть продлен на срок не более чем до шести месяцев. Содержатся несовершеннолетние отдельно. О задержании, аресте или продлении срока содержания под стражей немедленно ставятся в известность родители несовершеннолетнего или другие его законные представители, а при их отсутствии - близкие родственники.

По ходатайству защитника или законного представителя, а также по своей инициативе суд вправе, с учетом мнения сторон, своим постановлением удалить несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное влияние. После возвращения в зал судебного заседания несовершеннолетнего подсудимого председательствующий сообщает ему в необходимых объеме и форме содержание разбирательства, происходившего в его отсутствие, и предоставляет несовершеннолетнему возможность задавать вопросы лицам, допрошенным без его участия.

Вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора по делу несовершеннолетнего:

1. При постановлении приговора несовершеннолетнему суд наряду с вопросами, перечисленными в ст. 390 УПК, обязан обсудить вопрос об условном осуждении, назначении наказания, не связанного с лишением свободы, а также об освобождении от наказания в случаях, предусмотренных УК РК.

2. В случаях условного осуждения, назначения меры наказания, не связанной с лишением свободы, помещения в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних либо применения принудительных мер воспитательного воздействия, суд уведомляет об этом специализированный государственный орган и возлагает на него осуществление контроля за поведением осужденного.

Если по делу о преступлении небольшой или средней тяжести будет признано, что несовершеннолетний, совершивший это преступление, может быть исправлен без применения мер уголовного наказания, суд вправе, постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего подсудимого от наказания и применить к нему принудительные меры воспитательного воздействия, предусмотренные ст. 84 УК. Копия приговора направляется в специализированный государственный орган.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних.
2. Назовите особенности расследования по делам несовершеннолетних.
3. Назовите особенности судебного разбирательства по делам несовершеннолетних.
4. Назовите особенности доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних.
5. Каков процессуальный порядок привлечения по делам несовершеннолетних защитника, законных представителей, педагога и психолога?
6. Какие решения принимаются по делам о преступлениях несовершеннолетних?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. В чем заключается особенности правового регулирования производства по делам несовершеннолетних?
2. Кому подследственны дела о преступлениях, совершенных несовершеннолетними?

3. В чем заключаются особенности предварительного расследования по делам несовершеннолетних?

4. В чем заключаются особенности предмета доказывания по делам несовершеннолетних?

5. В чем заключаются особенности судебного разбирательства дел о преступлениях, совершенных несовершеннолетними?

6. По каким правилам исчисляется возраст несовершеннолетних?

7. Каков порядок вызова несовершеннолетнего обвиняемого для допроса?

8. В чем заключается применения ареста к несовершеннолетним в виде исключения?

9. Какие вопросы разрешаются судом при постановлении приговора в отношении несовершеннолетних?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) . – Приняты резолюцией 40/33 Генеральной Ассамблеи от 29 ноября 1985 г.

3. Типовые положения о комиссии по защите прав несовершеннолетних. – Утверждены постановлением Правительства РК №789 от 11 июня 2001 г.

4. Конвенция о правах ребенка, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г. // Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998.

5. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 11 апреля 2002 года № 6 «О судебной практике по делам об уголовных правонарушениях несовершеннолетних и о вовлечении их в совершение уголовных правонарушений и иных антиобщественных действий» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.04.2018 г.) // online.zakon.kz

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. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. - М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

9. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. - Учебник. - М.: Издательство Зерцало, 2013.

10. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: "Юристъ", 2014

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

12. Гуковская Н.П., Домова А.И. и др. Расследование и судебное разбирательство дел о преступлениях несовершеннолетних. - М., 1979.

13. Букаев Н.М., Мальцев В.В. Расследование преступлений несовершеннолетних. - Ростов н/Д.: Феникс, 2006.

14. Левченко О. В. Правовые основы производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних: Монография / О. В. Левченко, Е. В. Мищенко. - М.: НИЦ Инфра-М, 2013.

ГЛАВА 34. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ ЛИЦ, ОБЛАДАЮЩИХ ПРИВИЛЕГИЯМИ И ИММУНИТЕТОМ ОТ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

§ 1. Понятие и правовая сущность отдельных видов иммунитета в уголовном процессе.

Иммунитет и привелегии в уголовном процессе — это обеспеченная дополнительными гарантиями процессуальная форма расследования и рассмотрения уголовных дел о преступлениях, совершенных лицами, обладающими служебным иммунитетом. Служебный иммунитет гарантирует должностным лицам эффективное выполнение ими важнейших государственных и общественных функций путем установления усложненного порядка их уголовного преследования (необходимость получения разрешений определенных инстанций на проведение в отношении этих лиц или некоторых всех процессуальных действий).

Особый порядок уголовного судопроизводства, предусмотренный в УПК, применяется в отношении следующих категорий лиц: депутатов представительных органов государственной власти и местного самоуправления; судей, Президента РК.

Особый порядок производства в отношении тех или иных категорий лиц составляют:

1) особенности возбуждения уголовного дела, привлечения в качестве обвиняемого, а также изменения обвинения, которое может повлечь ухудшение положения лица;

2) особый порядок задержания;

3) особенности избрания меры пресечения и производства отдельных следственных действий;

4) особенности направления уголовного дела в суд.

Элементами особого порядка производства являются:

1) вынесение соответствующего решения исключительно прокурором указанного в законе уровня;

2) предварительное получение прокурором перед принятием такого решения заключения особой коллегии судей или судьи о

наличии в деянии соответствующего лица признаков преступления;

3) предварительное получение согласия государственного органа власти или профессиональной корпорации, к которым, как правило, принадлежит данное лицо.

Рассмотрения представления прокурора о даче судом заключения о наличии или отсутствия в действиях лица признаков преступления проводится в закрытом судебном заседании в срок не позднее 10 суток со дня поступления представления прокурора в суд. В судебном заседании участвуют прокурор, а также лицо, в отношении которого внесено представление, и его защитник.

§ 2. Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц.

Уголовное дело в отношении депутата Парламента республики может быть возбуждено только руководителем государственного органа Республики Казахстан, осуществляющего дознание и предварительное следствие. О возбуждении уголовного дела немедленно уведомляется Генеральный прокурор Республики Казахстан. После производства неотложных следственных действий дело не позднее сорока восьми часов передается через Генерального прокурора Республики Казахстан следователю. Производство предварительного следствия по делам в отношении депутатов Парламента Республики Казахстан обязательно.

Депутат Парламента Республики Казахстан в течение срока своих полномочий не может быть арестован, подвергнут приводу, привлечен к уголовной ответственности без согласия соответствующей палаты Парламента Республики Казахстан, кроме случаев задержания на месте преступления или совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Для получения согласия на привлечение депутата к уголовной ответственности, арест, привод Генеральный прокурор Республики Казахстан вносит представление в Сенат или Мажилис Парламента Республики Казахстан. Представление вносится перед предъявлением депутату обвинения, дачей санкции на арест, решением вопроса о необходимости принудительного доставления депутата в орган уголовного преследования.

Если соответствующая палата Парламента Республики Казахстан дает согласие на привлечение депутата к уголовной ответственности, дальнейшее расследование производится в порядке, установленном УПК, с учетом особенностей, предусмотренных ст. 547 УПК.

Если соответствующая палата Парламента Республики Казахстан дает согласие на арест, привод, вопрос о применении к депутату этих мер пресечения, процессуального принуждения решается в порядке, установленном УПК.

В случае, если соответствующая палата Парламента Республики Казахстан не дала согласия на привлечение депутата к уголовной ответственности, уголовное дело подлежит прекращению по этому основанию.

В случае, если соответствующая палата Парламента Республики Казахстан не дала согласия на арест, привод, к депутату в установленном УПК порядке могут быть применены иные меры пресечения, процессуального принуждения.

Надзор за законностью расследования уголовного дела в отношении депутата Парламента Республики Казахстан осуществляет Генеральный прокурор Республики Казахстан. Санкции на производство следственных действий в отношении депутата Парламента Республики Казахстан, которые, согласно настоящему Кодексу, должны санкционироваться прокурором, даются Генеральным прокурором Республики Казахстан. Продление срока ареста в отношении депутата Парламента Республики Казахстан в порядке, предусмотренном ст. 151 УПК, производится Генеральным прокурором Республики Казахстан.

Оконченное производством дело с обвинительным актом передается следователем в установленном УПК порядке Генеральному прокурору Республики Казахстан для направления в суд.

Наделение депутатов привилегией от уголовного преследования обусловлено их особым статусом, кругом должностных полномочий и распространяется на период исполнения ими своих полномочий.

При этом *под привилегиями* понимается – исключительное право, преимущество, предоставленное законом депутату, а *под иммунитетом* – освобождение от чего-либо. В юридическом смысле иммунитет означает исключительное право не подчиняться

некоторым общим требованиям закона, предоставленное депутату.

Для согласия на привлечение депутата к уголовной ответственности. Генеральный прокурор вносит представление в Сенат либо Мажилис, которое направляется Палатами в Центральную избирательную комиссию (далее ЦИК), которая готовит материалы для рассмотрения на заседании соответствующей Палаты.

Представление Генерального прокурора вносится перед предъявлением депутату обвинения. Палата принимает по материалам мотивированное решение и в трехдневный срок направляет его Генеральному прокурору и руководителю органа, осуществляющего дознание и предварительное расследование.

- Если Палатой Парламента Республики Казахстан (Мажилисом, Сенатом) будет отказано в привлечении депутата Парламента к уголовной ответственности, то уголовное дело в отношении последнего подлежит прекращению на основании ч. 8 ст. 547 УПК.

- В случае получения согласия на привлечение депутата к уголовной ответственности, это решение Палаты Парламента является основанием для привлечения депутата к уголовной ответственности и в таком случае, в соответствии с требованиями ч. 6 ст. 547 УПК расследование по делу производится *в обычном порядке*. Уголовное дело по окончании производства по делу передается Генеральному прокурору для его передачи в суд. После рассмотрения дела судом ЦИК запрашивает суд, какое решение им принято по делу. В случае вынесения обвинительного приговора ЦИК вносит представление в соответствующую Палату о лишении депутатского мандата.

Как прогрессивное начало в уголовно-процессуальном законе (ч. 3 ст. 547 УПК) следует расценивать то обстоятельство, что иммунитет депутата ограничен возможностью ареста, принудительного привода, привлечения к уголовной ответственности при его задержании на месте преступления или совершения тяжких или особо тяжких преступлений. Это позволяет избежать положения, при котором иммунитет депутата Парламента мог бы превратиться в его личную привилегию.

Презумпция истинности вступившего в законную силу приговора не зависит от усмотрения отдельных юридических или

должностных лиц. Последние могут не соглашаться с приговором, однако он сохраняет законную силу. По замыслу законодателя, неприкосновенность депутатов не свидетельствует об их освобождении от справедливой ответственности за совершенные преступления, и она не должна рассматриваться в качестве особой привилегии депутатов. Неприкосновенность указанной категории лиц – это особые правовые основания и процедура возбуждения уголовных дел в отношении депутатов, привлечения их к уголовной ответственности, они направлены на защиту депутатов от незаконного и необоснованного обвинения в преступлениях. В связи с этим неприкосновенность депутатов, установленная законом, не должна рассматриваться в качестве личной привилегии.

По общему правилу любой приговор обращается к исполнению в течении трех суток со дня вступления его в законную силу или возвращения дела из суда апелляционной инстанции.

Вступление приговора в законную силу означает появление у него ряда свойств: неопровержимости, исключительности, общеобязательности, преюдициальности и исполнимости.

1. Неопровержимость приговора – не возможность его пересмотра в апелляционном порядке. Опровергнуть предписания вступившего в законную силу приговора можно лишь в исключительном порядке (в порядке кассационного производства или возобновления производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств).

2. Исключительность приговора – невозможность возбуждения, расследования и рассмотрения уголовного дела в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению.

3. Общеобязательность приговора – обязательность исполнения его предписаний всеми государственными органами, общественными объединениями, должностными лицами и гражданами на всей территории Казахстана.

4. Преюдициальность приговора – обязательность выводов суда об установленных лицах и фактах, содержащихся во вступившем в законную силу приговоре, для судов и других правоприменительных органов, рассматривающих те же обстоятельства.

5. Исполнимость приговора — возможность обращения приговора к исполнению, как правило, только после вступления его в законную силу.

Уголовное дело в отношении Генерального прокурора Республики Казахстан может быть возбуждено только его первым заместителем. Генеральный прокурор Республики Казахстан с момента возбуждения в отношении него уголовного дела до окончания расследования по представлению первого заместителя Генерального прокурора отстраняется Президентом Республики Казахстан от исполнения своих обязанностей. Генеральный прокурор Республики Казахстан в течение срока своих полномочий не может быть арестован, подвергнут приводу, привлечен к уголовной ответственности без согласия Сената Парламента Республики Казахстан, кроме случаев задержания на месте преступления или совершения *тяжких или особо тяжких преступлений*.

Для получения согласия на привлечение Генерального прокурора Республики Казахстан к уголовной ответственности, арест, привод первый заместитель Генерального прокурора вносит представление в Сенат Парламента Республики Казахстан. Представление вносится перед предъявлением Генеральному прокурору Республики Казахстан обвинения, дачей санкции на арест, решением вопроса о необходимости принудительного доставления его в орган уголовного преследования.

После получения первым заместителем Генерального прокурора Республики Казахстан решения Сената Парламента Республики Казахстан дальнейшее производство по делу производится в порядке, установленном ч.ч. 6-9 ст. 547 УПК.

Надзор за законностью расследования уголовного дела в отношении Генерального прокурора Республики Казахстан осуществляет его первый заместитель. Санкции на производство следственных действий в отношении Генерального прокурора Республики Казахстан даются его первым заместителем. Продление срока следствия и ареста в отношении Генерального прокурора Республики Казахстан в порядке, предусмотренном УПК, производится первым заместителем Генерального прокурора Республики Казахстан.

Оконченное производством дело с обвинительным актом передается следователем в установленном УПК порядке первому заместителю Генерального прокурора Республики Казахстан для направления в суд.

В соответствии с законодательством Республики Казахстан и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан, иммунитетом от уголовного преследования в Республике Казахстан пользуются следующие лица:

1) главы дипломатических представительств иностранных государств, члены дипломатического персонала этих представительств и члены их семей, если они проживают совместно с ними и не являются гражданами Республики Казахстан;

2) на основе взаимности сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающие совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан или не проживают постоянно в Казахстане, главы консульств и другие консульские должностные лица в отношении деяний, совершенных ими при исполнении служебных обязанностей, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан;

3) на основе взаимности сотрудники административно-технического персонала дипломатических представительств и члены их семей, проживающие совместно с ними, если эти сотрудники и члены их семей не являются гражданами Республики Казахстан или не проживают постоянно в Казахстане;

4) дипломатические курьеры;

5) главы и представители иностранных государств, члены парламентских и правительственных делегаций и, на основе взаимности, - сотрудники делегаций иностранных государств, прибывающие в Казахстан для участия в международных переговорах, международных конференциях и совещаниях или с другими официальными поручениями, либо следующие для тех же целей транзитом через территорию Республики Казахстан и члены семей указанных лиц, которые их сопровождают, если эти члены семей не являются гражданами Республики Казахстан;

6) главы, члены и персонал представительств иностранных государств в международных организациях, должностные лица этих организаций, находящиеся на территории Республики Казахстан, на

основе международных договоров или общепризнанных международных обычаев;

7) главы дипломатических представительств, члены дипломатического персонала представительств иностранных государств в третьей стране, проезжающие транзитом через территорию Республики Казахстан, и члены их семей, которые сопровождают указанных лиц или следуют отдельно, для того чтобы присоединиться к ним или возвратиться в свою страну;

8) иные лица в соответствии с международным договором Республики Казахстан.

Вышеперечисленные лица, а также иные субъекты в соответствии с международным договором Республики Казахстан пользуются личной неприкосновенностью. Они не могут быть задержаны или заключены под стражу, кроме случаев, когда это необходимо для исполнения вынесенного в отношении их приговора, вступившего в законную силу. Также лица указанные в п.п. 2 и 3 ч. 1 ст. 553 УПК, могут быть задержаны или заключены под стражу, если иное не предусмотрено международным договором Республики Казахстан, только в случае преследования их за совершение тяжкого, особо тяжкого преступления либо исполнение приговора суда, вступившего в законную силу.

Данные лица могут не давать показания в качестве свидетеля, потерпевшего, а при согласии давать такие показания не обязаны для этого являться в орган, ведущий уголовный процесс. Вызов на допрос, врученный указанным лицам, не должен содержать угрозы принудительных мер за их неявку в орган, ведущий уголовный процесс.

Обыск, выемка, осмотр в указанных случаях проводятся в присутствии прокурора и представителя Министерства иностранных дел Республики Казахстан.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Назовите правовую сущность и значения иммунитета в уголовном процессе.
2. Назовите виды иммунитета в уголовном процессе.
3. Дайте характеристику понятию привелегии?
4. Назовите практику применения отдельных видов иммунитета.

5. Какие лица обладают иммунитетом от уголовного преследования?

6. Перечислите лиц, имеющих привилегии от уголовного преследования?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Что понимается под иммунитетом и привилегиями в уголовном процессе?

2. Каков процессуальный порядок производства досудебного производства в отношении лиц, обладающих иммунитетом неприкосновенности?

3. В каких случаях могут быть задержаны лица пользующиеся иммунитетом неприкосновенности?

4. Каков порядок получения согласия на начало досудебного расследования уголовного дела, привлечение к уголовной ответственности и арест лиц, пользующихся иммунитетом неприкосновенности?

5. Каков порядок задержания ареста лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом?

6. Что понимается под иммунитетом помещений и документов?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Конвенция ООН о привилегиях и иммунитетах Объединенных наций (Нью-Йорк, 13 февраля 1946 г.) // online.zakon.kz

3. Венская конвенция о дипломатических сношениях (Вена, 18 апреля 1961 г.) // online.zakon.kz

4. Венскую конвенцию о консульских сношениях (Вена, 24 апреля 1963 г.) // online.zakon.kz

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

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

7. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
8. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
9. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристь", 2014
10. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.
11. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
12. Попов В. И. Современная дипломатия: Теория и практика. - М.: Научная книга, 2000.
13. Корякин И.П. Иммуниет в уголовном судопроизводстве: (процессуальная регламентация применения отдельных видов). - Астана: Данекер, 2005.
14. Алдамжаров А.К. Иммуниеты, привилегии и формы ответственности персонала дипломатических представительств: Дис. ... канд.юрид.наук. - Алматы, 2006.

ГЛАВА 35. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

§ 1. Взаимодействие правоохранительных органов и суда соответствующими органами других государств по уголовным делам.

Сотрудничество государств в сфере борьбы с преступностью имеет две формы:

- 1) деятельность различных международных организации (ООН и ее подразделения, ИНТЕРПОЛ, международные суды и международный уголовный суд);
- 2) прямые контакты между государствами на основе многосторонних и двухсторонних соглашений;

Видами прямого сотрудничества на основе международных соглашений являются:

- 1) международно-правовая помощь по уголовным делам;
- 2) передача производства по уголовным делам;
- 3) возбуждение уголовного преследования по просьбе иностранного государства;
- 4) экстрадиция (выдача) лица для привлечения к уголовной ответственности;
- 5) передача осужденных для отбывания наказания в государстве, гражданами которыми они являются.

Правовая помощь по уголовным делам — это деятельность компетентных органов запрашиваемого государства по исполнению в соответствии с условиями международного договора следственных поручений компетентных органов запрашивающего государства о производстве на его территории процессуальных действий и оперативно-розыскных мероприятий для получения доказательств по расследуемому уголовному делу.

Порядок направления запроса о правовой помощи. Суд, прокурор, следователь вносят соответствующий запрос об их производстве компетентным органом или должностным лицом иностранного государства. Запрос направляется через следующие ведомства:

– Верховный Суд РК – по вопросам судебной деятельности Верховного Суда РК;

– Министерство юстиции РК – по вопросам, связанным судебной деятельностью всех судов, за исключением Верховного Суда РК;

– Министерством внутренних дел РК, КНБ РК – в отношении следственных действий, не требующих судебного решения или согласия прокурора;

– Генеральную прокуратуру РК – во всех остальных случаях.

Запрос (поручение, ходатайство) направляется центральным органом Республики Казахстан в иностранное государство по почте, а в безотлагательных случаях - по электронному, факсимильному или иному средству связи. В таком случае оригинал запроса направляется по почте не позже трех суток с момента его передачи электронной почтой, факсимильным или иным средством связи.

В случае отказа в направлении запроса (поручения, ходатайства) все материалы возвращаются центральным органом Казахстана в соответствующий орган, ведущий процесс, с изложением недостатков, которые нужно устранить, или объяснением причин невозможности направления поручения.

Центральный орган Казахстана может принять к рассмотрению запрос (поручение, ходатайство), поступивший от запрашивающей стороны по электронному, факсимильному или иному средству связи. Исполнение такого запроса (поручения, ходатайства) осуществляется исключительно при условии подтверждения отправки или передачи его оригинала. Направление компетентному органу иностранного государства материалов исполненного запроса (поручения, ходатайства) возможно только при получении центральным органом Республики Казахстан оригинала запроса.

При исполнении запроса применяются нормы УПК РК, однако могут быть применены процессуальные нормы законодательства иностранного государства, если это не противоречит законодательству и международным обязательствам РК.

Вещественные доказательства, переданные запрашиваемой стороной в порядке исполнения запроса (поручения, ходатайства) компетентного органа Республики Казахстан, хранятся в порядке, установленном УПК, и после окончания производства по

уголовному делу возвращаются запрашиваемой стороне, если не была достигнута договоренность об ином.

§ 2. Экстрадиционный арест и транзитная перевозка.

Экстрадиционный арест (задержание и заключение под стражу для выдачи). При получении от компетентного учреждения иностранного государства соответствующе оформленного требования и при наличии законных оснований для выдачи лица, оно может быть задержано и к нему применяется мера пресечения в виде экстрадиционного ареста. По ходатайству запрашивающего государства лицо может быть арестовано и до получения требования о выдаче. В ходатайстве должны содержаться ссылка на постановление о взятии под стражу или на приговор, вступивший в законную силу, и указание на то, что требование о выдаче будет представлено дополнительно. Ходатайство о взятии под стражу до заявления требования о выдаче может быть передано по почте, телеграфу, телексу или факсу.

Запрос о выдаче лица (экстрадиции) направляется при условии, если хотя бы за одно из преступлений, в связи с которыми запрашивается выдача лица (экстрадиция), предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок не меньше одного года или лицо осуждено к наказанию в виде лишения свободы и неотбытый срок составляет не менее шести месяцев.

Начало срока содержания под стражей, применяемого к выданному (экстрадированному) лицу в качестве меры пресечения, исчисляется с момента пересечения им государственной границы Республики Казахстан.

Время задержания и содержания выдаваемого Республике Казахстан лица под стражей на территории иностранного государства, а также его этапирования засчитывается в общий срок содержания его под стражей при назначении наказания.

Время содержания лица под стражей на территории Республики Казахстан в течение временной выдачи (экстрадиции) не засчитывается такому лицу в срок отбывания наказания, назначенного по приговору суда Республики Казахстан.

Задержание на территории Республики Казахстан лица, разыскиваемого иностранным государством за совершение

преступления, производится должностным лицом органа уголовного преследования в порядке, предусмотренном ст. 131 УПК. В течение 72-х часов должны быть установлены личность задержанного лица, его гражданская принадлежность, от инициатора розыска истребованы информация об обстоятельствах совершенного деяния, текст статьи, в соответствии с которой это деяние признается преступлением, решение компетентного органа о взятии его под стражу и объявлении в розыск, а также подтверждение о необходимости взятия лица под стражу.

После изучения представленных материалов и наличия достаточных оснований полагать, что задержанный является лицом, объявленным в розыск, и при отсутствии оснований, изложенных в ст. 590 УПК, прокурор вносит за 12 часов до истечения 72-х часового срока задержания лица в районный и приравненный к нему суд ходатайство о применении временного содержания под стражей сроком на сорок суток с момента задержания или иной установленный соответствующим международным договором Республики Казахстан срок до поступления запроса о его выдаче (экстрадиции).

Следственный судья незамедлительно, но не позже семидесяти двух часов с момента задержания лица рассматривает ходатайство и выносит постановление о временном содержании под стражей либо отказе во временном содержании под стражей.

О временном заключении лица под стражу прокурор немедленно уведомляет учреждение иностранного государства, направившее или могущее направить просьбу о выдаче (экстрадиции), ходатайство об экстрадиционном аресте, с предложением о времени и месте выдачи (экстрадиции).

После получения по почте, телеграфу, телексу, факсу и иными видами связи от запрашивающей стороны запроса о выдаче разыскиваемого лица (экстрадиции) прокурор вносит в районный и приравненный к нему суд по месту содержания лица под стражей ходатайство о применении экстрадиционного ареста лица с целью выдачи (экстрадиции).

При рассмотрении ходатайства следственный судья проверяет гражданскую принадлежность разыскиваемого лица, а также является ли деяние, в связи с которым запрашивается его выдача (экстрадиция), преступлением, предусматривающим наказание в

виде лишения свободы, не исследуя вопрос о виновности и не проверяя законность процессуальных решений, принятых компетентными органами иностранного государства по делу в отношении лица, выдача (экстрадиция) которого запрашивается.

В случае вынесения постановления об отказе в применении экстрадиционного ареста следственный судья одновременно принимает решение о содержании разыскиваемого лица под стражей на период пересмотра по ходатайству прокурора постановления и рассмотрения дела в областном или приравненном к нему суде.

Экстрадиционный арест в отношении подлежащего выдаче лица (экстрадиции) применяется сроком на двенадцать месяцев с момента его задержания, а в отношении лица, запрашиваемого для приведения приговора суда в исполнение, не более чем на срок, к которому оно осуждено в запрашивающем государстве.

Администрация места содержания под стражей после получения постановления Генерального Прокурора Республики Казахстан или его заместителя о выдаче (экстрадиции) обязана в течение тридцати суток организовать этапирование и передачу выданного (экстрадированного) лица соответствующему органу того государства, которому оно выдано (экстрадировано), и об исполнении сообщить в Генеральную прокуратуру Республики Казахстан.

Выдача лица (экстрадиция) не допускается, если:

1) лицо, в отношении которого поступил запрос о выдаче (экстрадиции), является гражданином Республики Казахстан и международным договором Казахстана с запрашивающей стороной не предусмотрена выдача (экстрадиция) собственных граждан;

2) деяние, послужившее основанием запроса о выдаче лица (экстрадиции), не признается в Казахстане преступлением;

3) преступление, за которое запрошена выдача лица (экстрадиция), не предусматривает наказание в виде лишения свободы в Казахстане;

4) лицу, в отношении которого поступил запрос о выдаче (экстрадиции), предоставлено Республикой Казахстан убежище;

5) в отношении лица уже вынесен за то же преступление вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по делу;

б) на момент получения запроса о выдаче лица (экстрадиции) уголовное преследование по законодательству РК не может быть начато или приговор не может быть приведен в исполнение вследствие истечения сроков давности или по иному законному основанию;

7) имеются основания полагать, что лицо, в отношении которого поступил запрос о выдаче (экстрадиции), может быть подвергнуто угрозе применения пыток в запрашивающей стороне либо его здоровью, жизни или свободе угрожает опасность по расовому признаку, вероисповеданию, национальности, гражданству (подданству), принадлежности к определенной социальной группе или политическим убеждениям, кроме случаев, предусмотренных международным договором Казахстана;

8) деяние, в связи с которым запрашивается выдача лица (экстрадиция), в соответствии с законодательством РК преследуется только в порядке частного обвинения, если иное не предусмотрено международным договором Казахстана с запрашивающей стороной;

9) деяние, в связи с которым запрашивается выдача лица (экстрадиция), относится по законодательству РК к воинским преступлениям, если иное не предусмотрено международным договором Казахстана с запрашивающим государством;

10) центральный орган иностранного государства не предоставил по требованию Генеральной прокуратуры РК дополнительные материалы или данные, без которых невозможно принятие решения по запросу о выдаче (экстрадиции);

11) выдача лица (экстрадиция) противоречит обязательствам Казахстана по международным договорам РК;

12) имеются иные основания, предусмотренные международным договором Казахстана.

В выдаче лица (экстрадиции) может быть отказано, если преступление, в связи с которым запрашивается выдача лица (экстрадиция), совершено на территории Казахстана или за ее пределами, но направлено против интересов Республики Казахстан.

Транзитная перевозка:

1. Ходатайство учреждения иностранного государства о транзитной перевозке по территории Республики Казахстан лица, выданного этому учреждению третьим государством, рассматривается в том же порядке, что и требование о выдаче.

2. Способ транзитной перевозки определяется Генеральным прокурором Республики Казахстан по согласованию с соответствующими ведомствами.

Передача предметов:

1. При выдаче лица учреждению иностранного государства передаются предметы, являющиеся орудиями преступления, а также предметы, имеющие следы преступления или добытые преступным путем. Эти предметы передаются по просьбе и в том случае, когда выдача лица вследствие его смерти или по другим причинам не может состояться.

2. Указанные в части первой настоящей статьи предметы могут быть задержаны на время, если они необходимы для производства по другому уголовному делу.

3. Для обеспечения законных прав третьих лиц передача указанных в части первой настоящей статьи предметов производится лишь при наличии гарантий учреждения иностранного государства о возврате предметов по окончании производства по делу.

§ 3. Признание и исполнение приговоров и постановлений судов иностранных государств.

Признание и исполнение приговоров судов иностранных государств и передача осужденных лиц является одним из процессуальных видов взаимодействия в уголовном судопроизводстве. Признание и исполнение иностранных судебных решений имеет большое значение во всех сферах общественной жизни: в экономической, правовой и т.д. Цели правосудия могут быть реализованы только в том случае, когда решения, вынесенные компетентным судом, приводятся в исполнение. В случае, когда речь идет об иностранном судебном решении, то необходимым условием будущего исполнения является его признание соответствующими компетентными органами запрашиваемого государства и обращение к исполнению.

Главой 62 УПК определяются основания и порядок, условия, сроки, субъекты признания и исполнения приговоров судов иностранных государств и международных судебных учреждений, в том числе и в производстве по передаче осужденных лиц.

Следует отметить, что судебное решение признается иностранным, если оно принято судом в одном государстве, а подлежит исполнению в другом государстве.

Нормативно-правовым основанием для признания и исполнения приговора иностранного суда является наличие международного договора, согласие на обязательность которого предоставлено Парламентом РК. Сейчас Казахстан является участником многих двусторонних соглашений и многосторонних договоров по вопросам международного сотрудничества в уголовном процессе вообще и признания и исполнения иностранных судебных решений в частности.

Согласно ст. 76 Конституции РК обязательны для выполнения на всей территории государства являются только судебные решения, принятые судами именем Республики Казахстан. Таким образом, юрисдикция судов иностранных государств не может распространяться на территорию Казахстана, соответственно, судебные решения одного государства действуют только на ее территории и не имеют правовых последствий на территории другого государства без согласия последнего. Такое согласие государства могут предоставлять путем заключения международных договоров, согласие на обязательность которых должна быть предоставлена их органами законодательной власти.

Международными договорами, регулирующими институт признания и исполнения иностранных судебных решений в уголовных делах, являются, в частности, Европейская конвенция о международной действительности уголовных приговоров от 28 мая 1970 г.; Конвенция о передаче осужденных лиц от 21 марта 1983; Конвенция ООН о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданами которого они являются от 19 мая 1978 г.; Конвенция о передаче лиц, страдающих психическими расстройствами, для проведения принудительного лечения в 1997 г. (действует между государствами - участниками СНГ); Конвенция о передаче осужденных к лишению свободы для дальнейшего отбывания наказания от 06 марта 1998 г.

Следует отметить, что институт признания и исполнения иностранных судебных решений ранее не был урегулирован на должном уровне уголовно-процессуальным законодательством, хотя довольно часто судам приходилось сталкиваться с этой

категорией дел и решать их, не нарушая принципа законности, выносить решения, которые должны соответствовать требованиям, предъявляемым к процессуальным решениям (законность, обоснованность, мотивированность). Таким образом, указанная сфера международного сотрудничества в целом урегулирована в многосторонних и двусторонних международных правовых договорах. Анализ международно-правовых документов и специальной литературы позволяет прийти к выводу о том, что, реализуя исследуемую форму международного сотрудничества в сфере уголовного процесса, возможным является признание и исполнение таких решений: обвинительных приговоров, вступивших в законную силу (относительно санкций, которые включают лишение свободы, штрафы и конфискации, лишение прав; путем надзора за условно осужденными и условно освобожденными); других решений (постановления о содержании лица под стражей; решений о транзите по территории третьего государства; решений о применении принудительных мер медицинского характера, которое вступило в законную силу).

Среди важных вопросов при рассмотрении признания и исполнения решений иностранных судов по уголовным делам является вопрос об их юридическую силу. Европейская конвенция о международной действительности уголовных приговоров 1970 года определяет такое круг решений, подлинность которых признается государствами - членами договора: "Европейское судебное решение в уголовных делах" - любое окончательное решение, вынесенное уголовным судом договорной стороны в результате производства по уголовному делу.

Такая характеристика, как "окончателность", означает, что решение не может быть изменено или отменено и обжаловано, оно является полным и решающим. Однако сама же Конвенция определяет в ст. 13 право осужденного на возможность пересмотра решения.

Предпосылкой исполнения судебного решения является его признание. Под *признанием* необходимо понимать распространение законной силы решения иностранного суда на территорию Казахстана в порядке, предусмотренном законодательством. Под решением иностранного суда следует понимать любое решение, вынесено уполномоченным на это судом (или иным компетентным

органом) иностранного государства в процессе уголовного производства и вступило в законную силу.

Под *исполнением* решения иностранного суда следует понимать применение всех возможных законных средств для реализации положений международных договоров, запросов исполнения таких решений в Казахстане в порядке, предусмотренном национальным законодательством.

Институт признания и исполнения иностранных судебных решений составляет систему правовых норм, регулирующих отношения в сфере международного сотрудничества в уголовном процессе деятельность уполномоченных на то субъектов, которая заключается в проведении процессуальных действий и принятии процессуальных решений, в связи с распространением в законную силу решения иностранного суда на территории Казахстана и применением всех возможных законных средств для их реализации в соответствии с принятыми международно-договорными обязательствами.

Норма ст. 602 УПК определяется основания для признания и исполнения решения иностранного суда - запрос об исполнении приговора. Согласно раздела 2 Конвенции о международном действии уголовных приговоров все запросы должны быть составлены в письменной форме и сопровождаются оригиналом или заверенной копией решения, выполнение которого запрашивается, и всеми другими необходимыми документами.

Запрос, поручение - это просьба, обращение компетентного органа одного государства к компетентного органа иностранного государства, основанное на международно-правовых нормах и национальном законодательстве, обычаях, воплощенное в надлежащую процессуальную форму о совершении отдельных процессуальных действий.

Обязательным условием направления поручения (запроса, ходатайства) является соблюдение письменной формы, что предусмотрено международными договорами, Венской конвенцией о праве международных договоров (п. 2 ст. 2). В таком случае он подлежит письменному подтверждению в течение 10 дней, если центральный орган запрашиваемого государства не соглашается о другом.

Понятно, что для успешного выполнения запроса и соответственно решение, что в нем заложено, необходимым и важным является: 1) *указание цели*, которой необходимо достичь запрашиваемой стороне. Это связано прежде всего с разнообразием уголовных процедур в зависимости от правовой системы государства. Отмечая конкретную цель, компетентный орган запрашивающего государства освобождает себя, запрашиваемое государство от бессмысленного трата времени и средств; 2) *оснований применения и описание конкретной процедуры*, выполнение которых желательно обеспечить в интересах запрашивающего государства (в запросе необходимо давать разъяснения по сути вопроса и характера уголовного преследования или судебного разбирательства, указывать наименование и функции органа, осуществляющего уголовное преследование или судебное разбирательство; если необходимо соблюдение "безопасностью", следует указать мотивы такого решения. До запроса (поручения) необходимо добавлять надлежащим образом заверенные, санкционированные в случаях, предусмотренных законом, постановления для производства отдельных следственных действий).

В порядке, предусмотренном ст. 601 УПК и международными договорами Республики Казахстан, в нашей стране могут быть признаны и исполнены приговоры и постановления судов иностранных государств в следующих случаях:

1) при приеме гражданина Республики Казахстан, осужденного в иностранном государстве к лишению свободы для отбывания наказания;

2) при приеме гражданина Республики Казахстан, совершившего на территории иностранного государства общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, в отношении которого имеется решение суда иностранного государства о применении к нему принудительных мер медицинского характера, для проведения принудительного лечения;

3) в отношении лица, выданного Республике Казахстан, которое было осуждено судом иностранного государства и не отбыло наказание;

4) в отношении лица, осужденного судом иностранного государства, в выдаче (экстрадиции) которого Республикой Казахстан иностранному государству было отказано;

5) при решении вопроса о конфискации имущества, находящегося на территории Республики Казахстан, или его денежного эквивалента;

6) иных случаях, предусмотренных международным договором Республики Казахстан.

Решение вопроса о признании и исполнении приговора суда иностранного государства в части гражданского иска решается в порядке, предусмотренном ГПК РК.

Передача иностранцев, указанных в ст. 602 УПК, допускается до отбытия ими наказания в виде лишения свободы либо окончания принудительного лечения по ходатайству осужденного или лица, к которому применены принудительные меры медицинского характера, их законных представителей или близких родственников, а также просьбе компетентного органа соответствующего государства с согласия осужденного либо лица, к которому применены принудительные меры медицинского характера, а в случае его неспособности к свободному волеизъявлению - с согласия его законного представителя.

Передача иностранцев, указанных в ст. 602 УПК, может быть осуществлена только после вступления приговора или постановления суда в законную силу по решению Генерального Прокурора РК или его заместителя, которые сообщают о состоявшейся передаче суду, вынесшему приговор или постановление.

В передаче иностранцев, указанных в ст. 602 УПК, может быть отказано в случаях, если:

1) ни одно из деяний, за которое лицо осуждено или к нему применены принудительные меры медицинского характера, не признается уголовным правонарушением по законодательству государства, гражданином которого является осужденный или лицо, к которому применены принудительные меры медицинского характера;

2) не достигнуто согласие о передаче осужденного или лица, к которому применены принудительные меры медицинского

характера, на условиях, предусмотренных международным договором;

3) если передача осужденного или лица, к которому применены принудительные меры медицинского характера, может нанести ущерб интересам Республики Казахстан;

4) осужденный или лицо, к которому применены принудительные меры медицинского характера, имеет постоянное место жительства в Республике Казахстан;

5) если передаваемое лицо не является гражданином государства исполнения приговора.

Помимо оснований, предусмотренных в п. 1 ч. 1 ст. 602 УПК, в передаче иностранца, осужденного судом Республики Казахстан к лишению свободы, может быть отказано в случаях, если:

1) наказание не может быть исполнено в иностранном государстве вследствие истечения сроков давности или по иному основанию, предусмотренному законодательством этого государства;

2) на момент получения просьбы о передаче осужденного срок лишения свободы, который не отбыт, составляет менее шести месяцев;

3) от осужденного или иностранного государства не получены гарантии исполнения приговора в части гражданского иска.

Так же помимо оснований, предусмотренных в ст. 602 УПК, в передаче иностранца, совершившего на территории Республики Казахстан общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, в отношении которого имеется решение суда Республики Казахстан о применении к нему принудительных мер медицинского характера, может быть отказано в случаях, если:

1) законодательством иностранного государства не предусмотрены аналогичные меры медицинского характера;

2) у иностранного государства отсутствует возможность обеспечить необходимое лечение и соответствующие меры безопасности.

До принятия решения о передаче осужденного для отбывания наказания иностранному государству уполномоченные органы последнего должны предоставить гарантии того, что осужденный не будет подвергаться пыткам и другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания.

Порядок разрешения судом вопросов, связанных с исполнением приговора или постановления суда иностранного государства.

Представление Генерального Прокурора РК рассматривается судьей в судебном заседании в отсутствие осужденного или лица, к которому применены принудительные меры медицинского характера, в порядке и в сроки, установленные УПК для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора.

В постановлении судьи об исполнении приговора или постановления суда иностранного государства должны быть указаны:

1) наименование суда иностранного государства, время и место постановления приговора или постановления о применении принудительных мер медицинского характера;

2) сведения о последнем месте жительства в Республике Казахстан осужденного или лица, к которому применены принудительные меры медицинского характера, месте его работы и роде занятия до осуждения или применения принудительных мер медицинского характера;

3) квалификация уголовного правонарушения, в совершении которого лицо признано виновным, и на основании какого уголовного закона оно осуждено либо к нему применены принудительные меры медицинского характера;

4) уголовный закон Республики Казахстан, предусматривающий ответственность за уголовное правонарушение, совершенное осужденным или лицом, к которому применены принудительные меры медицинского характера;

5) вид и срок наказания (основного и дополнительного), срок начала и окончания наказания, которое осужденный должен отбыть в Казахстане; вид уголовно-исполнительного учреждения, порядок возмещения ущерба по иску; вид принудительных мер медицинского характера, который подлежит применению в отношении лица, находящегося на принудительном лечении.

Если по закону Республики Казахстан за данное преступление предельный срок лишения свободы меньше чем назначенный по приговору суда иностранного государства, судья определяет максимальный срок лишения свободы за совершение данного деяния, предусмотренный УК РК. Если лишение свободы не

предусмотрено в качестве наказания, судья определяет другое наказание в пределах размера, установленного УК РК за данное уголовное правонарушение и наиболее соответствующее назначенному по приговору суда иностранного государства.

Если приговор относится к двум или нескольким деяниям, не все из которых признаются преступлениями в Республике Казахстан, судья определяет, какая часть наказания, назначенного по приговору суда иностранного государства, применяется к деянию, являющемуся преступлением.

При рассмотрении вопроса об исполнении наказания суд может одновременно решить вопрос об исполнении приговора суда иностранного государства в части гражданского иска и процессуальных издержек в случае наличия соответствующего ходатайства.

В случае отмены или изменения приговора или постановления суда иностранного государства либо применения акта амнистии или помилования, изданного в иностранном государстве либо в Республике Казахстан, к лицу, отбывающему наказание либо находящемуся на принудительном лечении в Казахстане, вопросы исполнения пересмотренного приговора или постановления суда, а также применения амнистии или помилования решаются по правилам настоящей статьи.

Если при рассмотрении представления Генерального Прокурора РК Казахстан суд придет к выводу о том, что деяние, за которое осуждено лицо либо к нему применены принудительные меры медицинского характера, не является преступлением по законодательству нашей страны либо приговор или постановление суда иностранного государства не могут быть исполнены в силу истечения срока давности, а также по иному основанию, предусмотренному законодательством РК или международным договором РК, он выносит постановление об отказе в признании приговора или постановления суда иностранного государства.

Постановление суда может быть обжаловано или опротестовано в порядке и сроки, установленные УПК по пересмотру решения суда, вступившего в законную силу.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.
2. Дайте понятие правовой помощи по уголовным делам.
3. Какими основными международными договорами РК регламентируется порядок оказания правовой помощи по уголовным делам?
4. Дайте понятие взаимодействию правоохранительных органов и суда соответствующими органами других государств по уголовным делам?
5. Назовите формы взаимодействия правоохранительных органов и суда соответствующими органами других государств по уголовным делам.
6. Что такое экстрадиционный арест?
7. Дайте характеристику транзитной перевозке по уголовным делам?
8. Назовите основания признания и исполнения приговоров и постановлений судов иностранных государств.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Назовите казахстанские органы, уполномоченные давать письменные обязательства, основанные на принципе взаимности.
2. Каков порядок направления запросов компетентным органам иностранных государств?
3. Каково юридическое значение доказательств, собранных по запросам компетентных казахстанских органов соответствующими органами иностранных государств?
4. Назовите основные правовые акты, регламентирующие выдачу лиц для уголовного преследования или отбывания наказания.
5. Опишите порядок направления запросов о выдаче.
6. Какие процессуальные действия могут быть проведены в порядке оказания правовой помощи?
7. В каком порядке возможно обжалование решения Генерального прокурора РК или его заместителя о выдаче (экстрадиции)?
8. Каковы основные правила исполнения запросов о выдаче?
9. Каков порядок экстрадиции?

10. При каких условиях возможна передача осужденного к лишению свободы для отбывания наказания в государстве, гражданином которого он является?

11. Назовите процессуальный порядок взаимодействия правоохранительных органов и суда соответствующими органами других государств по уголовным делам.

12. Какие органы и в каком порядке решают вопрос о передаче осужденного государству, гражданином которого он является?

13. Какие необходимо соблюдать условия и каков порядок передачи иностранного лица?

14. Каков порядок рассмотрения ходатайства о приеме гражданина РК для отбывания наказания?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Минске 22.01.1993) (вступила в силу 19.05.1994, с изм. от 28.03.1997) //adilet.zan.kz

3. Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (заключена в г. Страсбурге 20.04.1959 г., с изм. от 17.03.1978 г.) //www.consultant.ru

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

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

6. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

7. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014

9. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М", 2012.

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

11. Милинчук В.В. Институт правовой помощи по уголовным делам. - М., 2001.

12. Устинов А.В. Взаимодействие органов предварительного следствия Российской Федерации с уполномоченными субъектами иностранных государств в целях получения доказательств по уголовному делу. - М., 2014.

13. Волеводз А.Г. Правовое регулирование новых направлений международного сотрудничества в сфере уголовного процесса. - М., 2002.

14. Волеводз А.Г., Соловьев А.Б. Международный розыск, арест, конфискация и передача иностранным государствам денежных средств и имущества, полученных преступным путем, а также вещественных доказательств по уголовным делам. - М., 2007.

15. Карасева Е.В. Процессуальные аспекты международного сотрудничества органов предварительного следствия. - М., 2000.

16. Лукашук И.И., Наумов А.В. Выдача обвиняемых и осужденных в международном уголовном праве. - М., 1998.

17. Овчинский В.С. Интерпол в вопросах и ответах. - М., 2001.

18. Казиканов Т.Т. Проблемы процессуально-правового обеспечения экстрадиции на предварительном расследовании: Дис. ... канд.юрид.наук. - Караганда, 2004.

ГЛАВА 36. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ, ПО КОТОРЫМ ЗАКЛЮЧЕНО ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ СОГЛАШЕНИЕ

§ 1. Процессуальное соглашение, особый порядок его заключения

Целью заключения процессуального соглашения в форме сделки о признании вины является быстрое и полное раскрытие, расследование преступлений и оперативное выполнение иных предусмотренных ст. 8 УПК задач уголовного процесса путем ускоренного досудебного производства и осуществления судебного разбирательства дела в сокращенном порядке в соответствии с условиями заключенного соглашения при строгом соблюдении принципов законности, судебной защиты прав и свобод человека и гражданина, презумпции невиновности и других основных начал уголовного процесса⁸.

В уголовном производстве могут быть заключены следующие виды договоров:

- 1) соглашение о примирении между потерпевшим и подозреваемым или обвиняемым;
- 2) соглашение между прокурором и подозреваемым или обвиняемым о признании виновности.

Соответственно расследование уголовных дел в рамках заключенного процессуального соглашения производится:

- 1) в форме сделки о признании вины - по преступлениям небольшой, средней тяжести либо тяжким преступлениям - в случае согласия подозреваемого, обвиняемого с подозрением, обвинением;
- 2) в форме соглашения о сотрудничестве - по всем категориям преступлений при способствовании раскрытию и расследованию преступлений, совершенных преступной группой, особо тяжких преступлений, совершенных иными лицами, а также экстремистских и террористических преступлений.

Соглашение между прокурором и подозреваемым или обвиняемым о признании виновности по своей правовой природе

⁸ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 07 июля 2016 года N 4 «О практике рассмотрения судами уголовных дел в согласительном производстве» // online.zakon.kz

является похожей на соглашения о признании вины, которые распространены в США.

В Правиле 11 (п. б) Федеральных правил уголовного процесса в окружных судах США сделка о признании вины рассматривается как контракт, который может быть заключен после выполнения, специальной, предусмотренной законом, процедуры, как в письменной, так и в устной форме. Результатом выполнения процедуры является приказ суда, который констатирует, что заявление о признании вины вступает в силу.

В УПК РФ закреплено два института, которые также имеют толерантный характер: особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (гл. 40 УПК РФ) и особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве (гл. 40.1 УПК РФ). Следует отметить, что в российской уголовно-процессуальной доктрине правовая природа особого порядка принятия судебного решения при согласии с предъявленным ему обвинением определяется по-разному: в некоторых источниках он рассматривается как форма соглашения о признании вины, в других - обращается внимание на существенные различия этих процедур.

Соглашение о примирении между потерпевшим и подозреваемым или обвиняемым может быть заключено по инициативе потерпевшего так и по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Договариваться по условиям соглашения могут самостоятельно потерпевший и подозреваемый или обвиняемый. Участвовать договоренности относительно соглашения могут также защитник с согласия подозреваемого или обвиняемого, а также представитель потерпевшего с согласия потерпевшего.

Кроме указанных лиц, договариваться относительно условий соглашения имеет право иное лицо, которое не является участником конкретного производства, но участие этого лица должна быть согласована сторонами уголовного производства. Согласие на участие этого лица должны дать как сам потерпевший, так и подозреваемый или обвиняемый. Не имеют права участвовать в договоренности относительно соглашения о примирении следователь, прокурор, а также судья. В данном случае имеются в виду лица, которые являются медиаторами.

Процессуальное соглашение не может быть заключено с лицами, совершившими запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости или заболевшими после совершения преступления психическим расстройством.

Медиация в уголовном процессе рассматривается как добровольный и конфиденциальный процесс, который направлен на разрешение уголовно-правового конфликта между потерпевшим и обвиняемым (подсудимым) с участием нейтрального лица (медиатора).

Медиация является относительно самостоятельной, факультативной процедурой в уголовном процессе, которая может применяться на различных его стадиях до удаления суда в совещательную комнату для вынесения приговора. Она не может быть стадией уголовного процесса, а только дополняет их.

Медиация в уголовных делах должна иметь место только тогда, когда все стороны добровольно пришли к согласию по этому поводу. Стороны также могут отказаться от своего согласия на любом этапе проведения медиации. Любые обсуждения во время встречи носят конфиденциальный характер и не могут использоваться в будущем, кроме случаев, когда имеется согласие сторон. Медиация в уголовных делах должно быть доступным мероприятием. Медиация в уголовных делах должно быть допустимо на любой стадии правосудия. Медиация является независимой и автономной в рамках уголовной юстиции.

УПК устанавливает обязательное условие относительно соглашения:

- 1) добровольное изъявление подозреваемым, обвиняемым желания на заключение процессуального соглашения;
- 2) подозреваемый, обвиняемый не оспаривают подозрение, обвинение и имеющиеся по делу доказательства в совершении преступления, характер и размер причиненного ими вреда;
- 3) согласие потерпевшего на заключение процессуального соглашения.

Инициировать заключение соглашения о признании виновности может как прокурор, так и подозреваемый или обвиняемый. *Можно выделить стадии заключения сделки о признании вины:*

- а) первоначальная согласие сторон вступить в переговоры относительно соглашения о признании вины;

б) согласования сторон относительно фактических обстоятельств дела;

в) квалификация преступления в соответствии с нормами уголовного права;

г) признание обвиняемым, подсудимым ответных обвинений;

д) достижение договоренности о снятии обвинения, применение обвинения в меньшем объеме и назначения более мягкого наказания;

е) утверждение соглашения о признании вины судом.

В отличие от соглашения о примирении, соглашение о признании вины может быть заключено в производстве по уголовным проступкам, преступлениям небольшой или средней тяжести, тяжких преступлений, в случае согласия подозреваемого, обвиняемого с подозрением, обвинением.

Заключить соглашение о примирении или соглашение о признании вины возможно только после сообщения лицу о подозрении и до удаления суда в совещательную комнату для вынесения приговора.

Когда расследование осуществляется в отношении нескольких лиц, которые подозреваются или обвиняются в совершении одного или нескольких уголовных правонарушений, и соглашение между прокурором и подозреваемым или обвиняемым о признании виновности достигнуто не со всеми подозреваемыми или обвиняемыми, соглашение может быть заключено с одним (несколькими) из подозреваемых или обвиняемых. В этом случае производство в отношении лица (лиц), которая достигла согласия, подлежит выделению в отдельное производство.

Обстоятельства, учитываемые прокурором при заключении соглашения о признании вины:

1. Прокурор при решении вопроса о заключении соглашения о признании вины обязан учитывать степень и характер содействия подозреваемого или обвиняемого в проведении уголовного производства в отношении него или других лиц. То есть, предоставил подозреваемый или обвиняемый помощь органам предварительного расследования в установлении обстоятельств уголовного производства, выяснении фактических обстоятельств, имеющих существенное значение для раскрытия преступления. Это может заключаться в том числе в: сообщении о все известные

эпизоды и обстоятельства совершения преступления; избличении других соучастников; определении роли каждого из них в совершении преступления; сообщении об их местонахождении; оказании помощи в их задержании; выдаче орудий и средств совершения преступления, имущества, добытого преступным путем. Несообщение компетентным органам о других известных виновному соучастников преступления, а так же сообщение о этим органам доподлинно известны обстоятельства уголовного производства исключает наличие такого обстоятельства, как активное способствование раскрытию преступления.

2. Прокурор при заключении соглашения должен учесть характер и тяжесть обвинения (подозрения). То есть, в совершении какого именно уголовного преступления обвиняется (подозревается) лицо, является ли это уголовный проступок или преступление небольшой или средней тяжести, тяжкое преступление, в результате которых ущерб нанесен только государственным или общественным интересам. Следует отметить, что заключение соглашения о признании вины в уголовном производстве, в котором участвует потерпевший, не допускается, независимо от того, какой вид уголовного правонарушения совершил подозреваемый (обвиняемый).

3. Должно учтено наличие общественного интереса в обеспечении быстрого досудебного расследования и судебного производства, разоблачении большого количества уголовных правонарушений, а также в предотвращении, выявлении или прекращении большого количества уголовных правонарушений или других более тяжких уголовных правонарушений. Если в уголовном производстве нет этого общественного интереса, то соглашение о признании вины между прокурором и подозреваемым или обвиняемым не должна заключаться.

В соглашении о примирении между потерпевшим и подозреваемым или обвиняемым обязательно указываются стороны такого соглашения с формулировкой подозрения или обвинения. Указывается правовая квалификация содеянного подозреваемым или обвиняемым деяния с указанием статьи или части статьи УК РК. В соглашении указывается размер ущерба, нанесенного уголовным правонарушением, срок его возмещения или перечень действий, не связанных с возмещением вреда, которые

подозреваемый или обвиняемый обязаны совершить в пользу потерпевшего, срок их совершения. Это может быть, например, публичное извинение или помощь при трудоустройстве и т.д. Согласованное наказание и согласие сторон на его назначение или на назначение наказания и освобождения от его отбывания с испытанием также обязательно указываются в соглашении о примирении. Договор обязательно подписывается сторонами, которые его заключили, с указанием даты его заключения.

Обязательным условием соглашения о признании вины является безоговорочное признание подозреваемым или обвиняемым своей виновности в совершении уголовного правонарушения, обязанности подозреваемого или обвиняемого по сотрудничеству в раскрытии уголовного преступления, совершенного другим лицом (если соответствующие договоренности имели место). Безоговорочное признание подозреваемым или обвиняемым своей вины означает, что лицо признает свою вину по всем пунктам выдвинутого против него обвинения, дает правдивые показания, искренне сожалеет о содеянном, отрицательно оценивает преступление, желает исправить ситуацию, которая сложилась, сочувствует пострадавшему, демонстрирует готовность понести заслуженное наказание. Под обязанностями подозреваемого или обвиняемого по сотрудничеству в раскрытии уголовного преступления, совершенного другим лицом (если соответствующие договоренности имели место) следует понимать действия виновного лица, направленные на то, чтобы оказать помощь органам досудебного следствия, прокурору в выяснении фактических обстоятельств, имеющих существенное значение для раскрытия преступления. Это может заключаться, в частности, в сообщении о все известные эпизоды и обстоятельства совершения преступления; изобличении других соучастников; определении роли каждого из них в совершении преступления; сообщении об их местонахождении; оказании помощи в их задержании; выдаче орудий и средств совершения преступления, имущества, добытого преступным путем.

Структура процессуального соглашения в форме сделки о признании вины, в нем указывается:

- 1) дата и место его составления;

2) должностное лицо органа прокуратуры, заключающее процессуальное соглашение;

3) фамилия, имя и отчество (при его наличии) подозреваемого, обвиняемого, заключающего соглашение, дата и место их рождения, место жительства и род занятий, фамилия, имя, отчество (при его наличии) его защитника;

4) описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с положениями УПК;

5) пункт, часть, статья УК, предусматривающие ответственность за данное преступление;

6) обстоятельства, смягчающие уголовную ответственность и наказание, и нормы уголовного закона, которые могут быть применены в отношении подозреваемого, обвиняемого при соблюдении им условий и выполнении обязательств, указанных в процессуальном соглашении;

7) действия, которые подозреваемый, обвиняемый обязуются совершить после заключения процессуального соглашения;

8) вид и размер наказания, о котором будет ходатайствовать прокурор перед судом;

9) последствия заключения процессуального соглашения, предусмотренные ст. 614 УПК;

10) о согласии потерпевшего на заключение процессуального соглашения.

После подписания процессуального соглашения в форме сделки о признании вины прокурор рассматривает вопрос о необходимости отмены либо изменения меры пресечения в отношении подозреваемого. В случае необходимости проведения по делу следственных и процессуальных действий прокурор направляет дело органу досудебного расследования.

Процессуальное соглашение о сотрудничестве с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым утверждается соответственно прокурором области или приравненным к нему прокурором, их заместителями, а с осужденным - Генеральным Прокурором РК либо его заместителем. Ходатайство о заключении процессуального соглашения о сотрудничестве может быть заявлено с момента начала досудебного расследования и до стадии исполнения приговора включительно.

После утверждения прокурором области или приравненным к нему прокурором, их заместителями, а в отношении осужденного Генеральным Прокурором РК, его заместителем процессуального соглашения о сотрудничестве прокурор, подписавший процессуальное соглашение о сотрудничестве, незамедлительно принимает меры к организации раскрытия преступлений, являющихся предметом заключенного соглашения, и избличению виновных лиц, а также рассматривает вопрос о необходимости отмены либо изменения меры пресечения в отношении подозреваемого, обвиняемого в порядке, предусмотренном ст. 153 УПК.

Если по результатам проведенного расследования преступлений, относящихся к предмету процессуального соглашения о сотрудничестве, при способствовании подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного избличены лица, совершившие особо тяжкие преступления, преступления в составе преступной группы, а также экстремистские и террористические преступления, и в отношении виновных лиц постановлен обвинительный приговор, то прокурор принимает меры к выполнению условий процессуального соглашения о сотрудничестве.

§ 2. Рассмотрение уголовных дел судом в согласительном производстве

Если соглашение о примирении между потерпевшим и подозреваемым или обвиняемым или соглашение о признании вины достигнуто во время досудебного расследования, обвинительный акт с подписанным сторонами соглашением безотлагательно направляется в суд.

Однако если для всестороннего, полного и объективного расследования необходимо получить заключение эксперта или завершить проведение других следственных действий, необходимых для сбора и фиксации доказательств, которые могут быть потеряны по истечении времени, или которые невозможно будет провести позже без существенного вреда для их результата в случае отказа суда в утверждении соглашения, прокурор имеет право отложить направление в суд обвинительного акта с

подписанным сторонами соглашением до получения такого заключения или проведения таких следственных действий. При принятии этого решения прокурору следует учитывать возможность получения этих доказательств в будущем в случае отказа суда в утверждении соглашения.

В подготовительном судебном заседании суд вправе принять решение об утверждении соглашения или отказать в утверждении соглашения и вернуть уголовное производство прокурору для продолжения досудебного расследования. При этом рассмотрении обязательно должны присутствовать стороны такого соглашения. Также об этом должны быть обязательно уведомлены другие участники судебного производства. Отсутствие других участников судебного производства не является препятствием для рассмотрения.

Судья, получив уголовное дело с процессуальным соглашением о признании вины и ходатайством о рассмотрении дела в согласительном производстве, проверяет соответствие требованиям закона заключенного процессуального соглашения, после чего выносит постановление о:

- 1) назначении разбирательства в согласительном производстве;
- 2) возвращении уголовного дела прокурору, если отсутствуют основания для применения согласительного производства;
- 3) возвращении уголовного дела прокурору с предоставлением возможности составления нового соглашения, если суд не согласен с квалификацией преступления, размером гражданского иска, видом и (или) размером наказания.

После заключения сторонами нового процессуального соглашения о признании вины в соответствии с постановлением суда по вопросам квалификации преступления, размера гражданского иска, вида или размера наказания прокурор направляет уголовное дело вместе с новым процессуальным соглашением в суд для его рассмотрения в согласительном производстве.

Перед утверждением соглашения о признании вины или о примирении суд в соответствии с требованиями ст. 625 УПК обязан выяснить, понимает ли обвиняемый права, предоставленные ему законом, последствия заключения и утверждения сделок, характер каждого обвинения, вид наказания и другие меры, которые будут

применены к нему в случае утверждения соглашения судом, а также обязан убедиться, что заключение соглашения является добровольным.

По итогам рассмотрения процессуального соглашения в согласительном производстве суд выносит одно из следующих мотивированных решений:

1) постановление о возвращении уголовного дела прокурору, если отсутствуют основания для применения согласительного производства;

2) постановление о возвращении уголовного дела прокурору для заключения нового процессуального соглашения, если суд не согласился с квалификацией преступления, размером гражданского иска либо видом или размером наказания, указанным в процессуальном соглашении;

3) постановление об отказе в рассмотрении дела в порядке согласительного производства и о возвращении уголовного дела прокурору, если у суда возникли сомнения в виновности подсудимого;

4) постановление о прекращении производства по уголовному делу, если обнаружены обстоятельства, перечисленные в ст. 35 УПК;

5) обвинительный приговор с назначением подсудимому наказания, решением по гражданском иску и другим взысканиям в соответствии с процессуальным соглашением.

Перед принятием решения об утверждении соглашения суд должен обязательно убедиться, что заключение соглашения сторонами является добровольным. В случае необходимости, для выяснения добровольности заключения сделки, суд вправе истребовать документы, в том числе жалобы подозреваемого или обвиняемого, представленные им во время уголовного производства, и решения по результатам их рассмотрения. Это жалобы на действия и решения следователя или прокурора. Также суд может вызвать в судебное заседание отдельных лиц и опрашивать их по поводу заключения соглашения. Это может быть следователь, который вел досудебное следствие.

При несогласии судьи с новым процессуальным соглашением о признании вины он выносит постановление об отказе в рассмотрении дела в согласительном производстве и направляет

дело прокурору для осуществления по нему производства в общем порядке.

В случае необходимости (если суд имеет сомнения относительно соответствия сделки требованиям закона) утверждение соглашения может быть перенесено на другую дату. Если суд убедится, что сделка может быть утверждена, он в соответствии со ст. 626 УПК выносит приговор, которым утверждает соглашение и назначает согласованную сторонами меру наказания.

Такой приговор должен соответствовать общим требованиям обвинительного приговора с учетом особенностей, предусмотренных указанной статьей.

Приговор суда первой инстанции на основании соглашения между прокурором и подозреваемым, обвиняемым о признании виновности может быть обжалован обвиняемым исключительно по основаниям: назначение судом наказания, более строгого, чем согласовано сторонами соглашения; вынесения приговора без его согласия на назначение наказания; невыполнение судом требований, установленных ст. 626 УПК, в том числе неразъяснение ему последствий заключения соглашения.

Приговор суда первой инстанции на основании соглашения после его пересмотра в апелляционном порядке, а также судебное решение суда апелляционной инстанции по результатам рассмотрения апелляционной жалобы на такой приговор могут быть обжалованы в кассационном порядке осужденным исключительно по основаниям: назначение судом наказания, более строгого, чем согласовано сторонами соглашения; вынесения приговора без согласия осужденного на назначение наказания; невыполнение судом требований, установленных ст. 626 УПК, в том числе неразъяснение осужденному последствий заключения сделки.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие соглашению о примирении между потерпевшим и подозреваемым.
2. В чем заключается сущность соглашения между прокурором и подозреваемым о признании вины?
3. Назовите основания для применения согласительного производства.

4. Каков особый порядок заключения процессуального соглашения?

5. Назовите порядок рассмотрение уголовных дел судом в согласительном производстве?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Каковы действия судьи по делу, поступившему с процессуальным соглашением о признании вины, заключенным на стадии досудебного производства?

2. Какие субъекты, участвуют в судебном заседании при рассмотрении дела в согласительном производстве?

3. Назовите сроки судебного разбирательства в согласительном производстве?

4. Какова структура и содержание обвинительного приговора по делу, рассмотренному в согласительном производстве?

5. Назовите порядок возбуждения согласительного производства в ходе главного судебного разбирательства.

6. Какова структура и содержание процессуального соглашения, заключаемого в суде?

7. Какие решения имеет право вынести судья в согласительном производстве?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Нормативное постановление Верховного суда РК от 07 июля 2016 года № 4 «О практике рассмотрения судами уголовных дел в согласительном производстве» // online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 26 ноября 2004 года № 17 «О рассмотрении судами уголовных дел в сокращенном порядке» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.) // online.zakon.kz

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

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

6. Ръжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

7. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014

9. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.

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

11. Головкин Л.В. Альтернативы уголовному преследованию в современном праве. - СПб., 2002.

ГЛАВА 37. ПРИКАЗНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

§ 1. Понятие приказного производства: основания и порядок его применения.

Приказное производство – самостоятельная, сокращенная уголовно-процессуальная форма производства в суде первой инстанции по делам небольшой общественной опасности, при которой дело по инициативе прокурора разрешается судом без проведения судебного разбирательства.

Соответственно порядок приказного производства в соответствии с ч. 2 ст. 629-1 УПК применяется только по уголовным проступкам и преступлениям небольшой тяжести.

Гарантиями соблюдения прав личности при производстве в порядке судебного приказа являются:

- 1) ограничение материально-правовых оснований применения в виде категории преступления (правонарушения), предусмотренной санкции;
- 2) решение вопроса о вынесении судебного приказа остается на усмотрение суда;
- 3) право обжалования судебного приказа, реализация которого влечет отмену судебного приказа и разбирательство дела в обычном порядке.

Следует отметить, что приказное производство и понятие судебного приказа известны как уголовному процессу зарубежных государств, так и гражданскому процессуальному законодательству РК (Глава 13 ГПК РК от 13 июля 1999 г.).

Значение приказного производства:

- 1) повышает оперативность судебной защиты субъективных прав и эффективность исполнения;
- 2) обеспечивает доступность гражданам судебной защиты (здесь уплачивается более низкая государственная пошлина, чем в исковом производстве);
- 3) разгружает суды от тех дел, которые не нуждаются в развернутой процедуре рассмотрения;
- 4) прививает гражданам чувство повышенной ответственности за принятые ими на себя обязательства;

5) усиливает превентивную функцию права;

6) является быстрым способом приведения в действие государственного принуждения, потенциальная сила которого заложена в норме материального права;

7) повышает контроль за взысканиями по бесспорным делам, бесспорность которых представляется очевидной;

8) реализует цель уменьшения нагрузки на суды;

9) является гарантией конституционного права на судебную защиту.

По уголовным проступкам и преступлениям небольшой тяжести дело подлежит рассмотрению в порядке приказного производства, если:

1) собранными доказательствами установлены факт уголовного проступка и (или) преступления небольшой тяжести и совершившее его лицо;

2) подозреваемый не оспаривает имеющиеся доказательства своей вины в совершении уголовного правонарушения, согласен с квалификацией его действий (бездействия), размером (суммой) причиненного ущерба (вреда);

3) санкция совершенного уголовного правонарушения одним из видов основного наказания предусматривает штраф;

4) подозреваемый заявил ходатайство, а потерпевший, а также гражданский истец и гражданский ответчик (в случае их участия по делу) выразили согласие с рассмотрением дела в порядке приказного производства без исследования доказательств, их вызова и участия в судебном рассмотрении.

Приказное производство не применяется в отношении:

1) лица, заболевшего после совершения уголовного правонарушения психическим расстройством, лишающим его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими;

2) несовершеннолетнего или лица, которое в силу физических или психических недостатков не может само осуществлять свое право на защиту;

3) лица, обладающего привилегиями и иммунитетом от уголовного преследования;

4) лица, к которому в качестве обязательного дополнительного наказания могут быть применены конфискация имущества,

лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград, лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, выдворение за пределы Республики Казахстан.

Приказное производство не применяется в отношении совокупности уголовных правонарушений, когда хотя бы одно из них не предусматривает основного наказания в виде штрафа, а также при совокупности приговоров, требующей применения правил ст. 60 УК.

Приказное производство не применяется, если ранее постановленный по делу приговор был отменен судом по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 629-6 УПК.

Лицо, осуществляющее досудебное производство, завершает досудебное производство вынесением постановления о применении приказного производства в течение пяти суток с момента установления совокупности оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 629-1 УПК.

При этом лицо, осуществляющее досудебное расследование, вправе произвести только те следственные и иные процессуальные действия, результаты которых фиксируют следы уголовного правонарушения и иные доказательства вины подозреваемого, обвиняемого.

Постановление о применении приказного производства выносится лицом, осуществляющим досудебное производство, после ознакомления с материалами уголовного дела подозреваемого, его защитника (при его участии), потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика и разрешения их ходатайств.

По делам об уголовных проступках постановление о применении приказного производства, вынесенное лицом, осуществляющим досудебное производство, подлежит передаче начальнику органа дознания, который, незамедлительно изучив уголовное дело, принимает по нему одно из следующих решений:

- 1) утверждает постановление о применении приказного производства и направляет уголовное дело для рассмотрения в суд;

2) отказывает в утверждении постановления о применении приказного производства и прекращает уголовное дело по основаниям, предусмотренным ст.ст. 35 и 36 УПК;

3) отказывает в утверждении постановления о применении приказного производства и возвращает уголовное дело для производства дознания.

По делам о преступлениях небольшой тяжести постановление о применении приказного производства, вынесенное дознавателем, подлежит передаче начальнику органа дознания, который, незамедлительно изучив уголовное дело, принимает по нему одно из следующих решений:

1) согласовывает постановление о применении приказного производства и направляет уголовное дело прокурору;

2) отказывает в согласовании постановления о применении приказного производства.

По делам о преступлениях небольшой тяжести постановление о применении приказного производства, вынесенное следователем, подлежит направлению начальником следственного отдела прокурору. Прокурор, изучив уголовное дело, не позднее двадцати четырех часов, а по делам, по которым подозреваемый содержится под стражей, не позднее восьми часов с момента поступления дела принимает по нему одно из следующих решений:

1) утверждает постановление о применении приказного производства и направляет уголовное дело для рассмотрения в суд;

2) отказывает в утверждении постановления о применении приказного производства и прекращает уголовное дело по основаниям, предусмотренным ст.ст. 35 и 36 УПК;

3) при отсутствии оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 629-1 УПК, возвращает уголовное дело для производства дознания либо предварительного следствия;

4) прекращает уголовное дело в отношении отдельных подозреваемых, о чем выносит соответствующее постановление, и направляет дело в суд либо прекращает досудебное расследование в полном объеме.

О принятом решении прокурор уведомляет заинтересованных лиц.

§ 2. Порядок и сроки судебного разбирательства в приказном производстве

Судья в срок до трех суток с момента поступления дела в суд с постановлением о применении приказного производства рассматривает дело на основе представленных материалов единолично без проведения судебного заседания.

По итогам рассмотрения дела в порядке приказного производства судья выносит одно из следующих мотивированных решений:

1) постановление о возвращении уголовного дела об уголовном проступке органу, осуществляющему досудебное производство, если отсутствуют основания применения приказного производства, предусмотренные ч. 2 ст. 629-1 УПК;

2) постановление о возвращении дела о преступлении небольшой тяжести прокурору, если отсутствуют основания применения приказного производства, предусмотренные ч. 2 ст. 629-1 УПК;

3) постановление о прекращении производства по уголовному делу, если имеются основания, предусмотренные ст. ст. 35 и 36 УПК;

4) обвинительный приговор в порядке приказного производства;

5) постановление о возвращении уголовного дела об уголовном проступке органу, осуществляющему досудебное производство, если суд придет к выводу о необходимости назначения подсудимому иного, чем штраф, уголовного наказания;

6) постановление о возвращении уголовного дела о преступлении небольшой тяжести прокурору, если суд придет к выводу о необходимости назначения подсудимому иного, чем штраф, уголовного наказания.

Постановление о возвращении уголовного дела лицу, осуществляющему досудебное производство, либо прокурору обжалованию, пересмотру по ходатайству прокурора не подлежит.

На постановление о прекращении производства по уголовному делу и обвинительный приговор, вынесенные в порядке приказного производства, в течение семи суток с момента получения копии указанных судебных актов могут быть принесены жалоба

потерпевшего и (или) ходатайство прокурора, которые подлежат рассмотрению в апелляционном порядке, предусмотренном разделом 8 УПК.

Постановление о прекращении производства по уголовному делу и обвинительный приговор, вынесенные в порядке приказного производства, также могут быть пересмотрены в порядке, предусмотренном разделом 10 УПК.

Если в установленный срок от осужденного, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или прокурора не поступит ходатайство, постановление о прекращении дела и обвинительный приговор, вынесенные в порядке приказного производства, направляются к исполнению, о чем сообщается осужденному, его защитнику (при его участии), потерпевшему и прокурору.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие приказного производства.
2. Каково значение приказного производства?
3. Назовите основания применения приказного производства.
4. В отношении каких субъектов может быть применено приказное производство?
5. Каков процессуальный порядок применения приказного производства?
6. Каков порядок судебного разбирательства в приказном производстве?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Перечислите гарантии соблюдения прав личности при производстве в порядке судебного приказа.
2. Назовите сроки судебного разбирательства в приказном производстве.
3. По каким категориям уголовных дел может производиться приказное производство?
4. Назовите структуру и содержание постановления о применении приказного производства.
5. Назовите порядок направления постановления о применении приказного производства в суд.

6. Какое решение может вынести суд по итогам рассмотрения дела в порядке приказного производства?

7. Назовите порядок обжалование постановления о прекращении уголовного дела и обвинительного приговора в порядке приказного производства.

8. Каков порядок вступления в законную силу постановления о прекращении дела и обвинительного приговора в порядке приказного производства?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Нормативное постановление Верховного суда РК от 29 ноября 2018 года № 17 «О рассмотрении уголовных дел в порядке приказного производства» // online.zakon.kz

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

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

5. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

6. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.

7. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юрист", 2014

8. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: ИНФРА-М, 2012.

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

ГЛАВА 38. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

§ 1. Понятие и значение суда с участием присяжных заседателей.

Суд с участием присяжных заседателей – это такая форма организации суда, когда рассмотрение и разрешение в судебном разбирательств одного дела осуществляется двумя отдельными судебными составами: во-первых, жюри, состоящим из народных представителей, и во-вторых, профессиональными судьями (судьей), причем первые разрешают вопрос о виновности подсудимого, а вторые – о применении к данному случаю норм права на основе решения (вердикта) присяжных. Таким, образом, сущность суда с участием присяжных состоит в том, что разрешение вопроса о виновности является исключительной прерогативой народных представителей, а не профессиональных судей.

Значение суда присяжных обусловлено тем, что он является:

- 1) важнейшей конституционной гарантией прав человека, в первую очередь на доступ к справедливому правосудию;
- 2) гарантией самостоятельности судебной власти, независимости суда и справедливости судебной процедуры;
- 3) средством судебной реформы, оценки справедливости законов и воспитания правосознания широких масс населения.

Достоинства суда с участием присяжных:

– демократизм, непосредственное участие представителей народа в реализации судебной власти;

– высокая степень независимости присяжных от государства и государственного обвинения и обеспечение условий для состязания сторон (коллегияльность, отсутствие психологического давления, неосведомленность присяжных о материалах дела, их независимость от профессиональных судей, привнесение в правосудие житейское здравое смысла).

Недостатка суда с участием присяжных:

– юридическая некомпетентность присяжных ведет к мало предсказуемости их решений, которые основываются не на законе,

а на личном впечатлении. В результате выигрывает не правый, а красноречивый;

– присяжные подвержены влиянию средств массовой информации;

– дороговизна и сложность судебной процедуры с участием присяжных.

Суд с участием присяжных заседателей рассматривает дела о преступлениях, за совершение которых уголовным законом предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, а также дела о преступлениях, перечисленных в ч.1 ст. 631 УПК.

Суд с участием присяжных заседателей в межрайонном специализированном суде по уголовным делам и специализированном межрайонном военном суде по уголовным делам действует в составе одного судьи и десяти присяжных заседателей.

Осуществление уголовного судопроизводства в соответствии с правилами, предусмотренными 14 разделом УПК, производится по ходатайству подозреваемого, обвиняемого о рассмотрении их дела судом с участием присяжных заседателей при предъявлении для ознакомления всех материалов дела, а также и в последующий период, в том числе и на предварительном слушании дела в суде, но до назначения судом главного судебного разбирательства.

§2. Особенности судебного заседания с участием присяжных заседателей.

В УПК предусмотрены следующие основные концептуальные положения по вопросу осуществления уголовного судопроизводства с участием присяжных заседателей в Республике Казахстан:

Первое: решение о виновности или невиновности подсудимого и назначении меры наказания присяжные заседатели принимают совместно с профессиональными судьями. Тем самым неразделимая по существу судебная деятельность по установлению истины по делу и определению соразмерного содеянному наказания не разбивается искусственно на юридическую и фактическую стороны, как это имеет место в классическом суде присяжных.

Второе: представители общественности, принимая участие в осуществлении правосудия, контролируют деятельность суда и судей.

Третье: законодательно устанавливается особый порядок подбора присяжных заседателей и функционирования суда с участием присяжных заседателей.

Четвертое: предлагается проводить письменное голосование в совещательной комнате, которое обеспечит тайность голосования и исключит какое-либо влияние на присяжных заседателей со стороны профессиональных судей.

Пятое: устанавливается особый порядок апелляционного и кассационного обжалования и опротестования решения суда с участием присяжных заседателей.

В связи с этим следователь при ознакомлении обвиняемого с делом обязан разъяснить право обвиняемого ходатайствовать о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей. В протоколе отражается желание обвиняемого воспользоваться этим правом или отказаться от него. В случае отказа, дело рассматривается судом обычным составом.

Уголовное дело, в котором участвуют несколько подсудимых, рассматривается с участием присяжных, если хотя бы один из них заявит ходатайство о рассмотрении дела в данном составе.

Вопрос о рассмотрении дела с участием присяжных заседателей разрешается судом в ходе предварительного слушания.

В постановлении о назначении уголовного дела к слушанию судом с участием присяжных заседателей должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели, которые подлежат вызову в судебное заседание и которых должно быть не менее двадцати пяти.

После назначения главного судебного разбирательства секретарь судебного заседания производит отбор кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде общего и запасного годовых списков путем случайной выборки.

По завершении отбора кандидатов в присяжные заседатели составляется предварительный список кандидатов с указанием фамилий, имен, отчеств и домашних адресов, который подписывается секретарем судебного заседания, его составившим.

Включенным в этот список лицам, не позднее чем за 7 суток до начала главного судебного разбирательства, вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд, а также направляются анкеты, содержащие вопросы, позволяющие проверить соответствие кандидатов предъявляемым требованиям.

Председательствующий судья обязан решить вопрос об исключении из разбирательства дела в суде всякого доказательства, полученного с нарушением закона. Он не должен знакомить присяжных заседателей с недопустимыми доказательствами. В случае, если состоялось исследование доказательств, судья признает такие доказательства не имеющими юридической силы, а состоявшееся его исследование недействительным.

В ходе подготовительной части главного судебного разбирательства секретарь судебного заседания докладывает о явке сторон, других участников процесса и кандидатов в присяжные заседатели.

Списки кандидатов в присяжные заседатели, явившихся в судебное заседание, без указания их домашнего адреса вручаются сторонам.

Далее председательствующий разъясняет сторонам право на немотивированный отвод кандидатов в присяжные заседатели. После чего он приглашает в зал судебного заседания присяжных и произносит перед ними краткую вступительную речь, в которой представляет им состав профессиональных судей, сторон и сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению. Затем председательствующий разъясняет обязанность присяжных правдиво отвечать на задаваемые им вопросы, а также представлять необходимую о себе и об отношениях с другими участниками уголовного судопроизводства информацию. После этого председательствующий опрашивает кандидатов в присяжные о наличии обстоятельств, препятствующих их участию в качестве присяжных заседателей в рассмотрении дела.

По ходатайствам кандидатов в присяжные заседатели о невозможности участия в судебном разбирательстве заслушивается мнение сторон, после чего председательствующий принимает решение.

После удовлетворения самоотводов кандидатов в присяжные заседатели, когда их осталось не менее семнадцати, председательствующий предлагает сторонам воспользоваться правом на немотивированный отвод.

Государственный обвинитель первым имеет право отвести не более двух присяжных заседателей, подсудимый и его адвокат - не более трех, чтобы в итоге заседателей осталось не менее двенадцати.

Председательствующий предлагает десяти присяжным заседателям занять отведенное им место на скамье присяжных заседателей, а два запасных присяжных заседателя занимают специально отведенные для них места.

После этого председательствующий обращается к присяжным заседателям с предложением принять присягу и зачитывает ее текст.

Председательствующий, огласив текст присяги, называет последовательно по списку фамилии присяжных заседателей, включая запасных, каждый из которых на обращение к нему председательствующего отвечает: "Я- клянусь".

О принятии присяги делается отметка в протоколе судебного заседания. Председательствующий разъясняет присяжным заседателям их права и обязанности.

Согласно закону, присяжные заседатели, в том числе и запасные, вправе:

1) участвовать в исследовании всех обстоятельств уголовного дела, задавать через председательствующего вопросы допрашиваемым лицам, участвовать в осмотре вещественных доказательств, документов и производстве иных следственных действий;

2) просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к уголовному делу, содержание оглашенных в суде документов и другие неясные для них вопросы и понятия;

3) вести собственные записи и пользоваться ими в совещательной комнате.

Присяжные заседатели не вправе:

1) отлучаться из зала судебного заседания во время слушания дела;

- 2) высказывать свое мнение по рассматриваемому делу до удаления в совещательную комнату;
- 3) общаться с лицами, не входящими в состав суда, по поводу обстоятельств рассматриваемого дела;
- 4) собирать сведения по делу вне судебного заседания;
- 5) нарушать тайну совещания и голосования в совещательной комнате.

Присяжный заседатель обязан:

- 1) соблюдать порядок в судебном заседании и подчиняться законным распоряжениям председательствующего;
- 2) являться в указанное судом время для исполнения обязанностей присяжного заседателя, а также продолжения судебного разбирательства в случае, если объявляется перерыв в судебном заседании или слушание дела откладывается;
- 3) в случае невозможности явиться в суд заранее оповестить председательствующего о причинах неявки.

Присяжные заседатели совместно с профессиональными судьями при рассмотрении дела решают следующие вопросы:

- 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый;
- 2) доказано ли, что это деяние совершено подсудимым при обстоятельствах, указанных в обвинительном заключении;
- 3) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.

После указанных вопросов могут ставиться следующие дополнительные вопросы:

- а) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие ответственность и наказание подсудимого;
- б) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление;
- в) какое наказание должно быть назначено подсудимому;
- г) в исправительном учреждении какого вида и режима должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы.

В необходимых случаях отдельно ставятся также вопросы о степени осуществления преступного намерения, причинах, в силу которых деяние не было доведено до конца, степени и характера соучастия каждого из подсудимых в совершении преступления. Допустимы вопросы, позволяющие установить виновность подсудимого в совершении менее тяжкого преступления, если этим

не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

Вопросы, подлежащие разрешению судом с участием присяжных заседателей, ставятся в отношении каждого подсудимого отдельно.

Председательствующий судья руководит совещанием судей и присяжных заседателей, последовательно ставит на обсуждение подлежащие разрешению вопросы, проводит голосование по ответам и ведет подсчет голосов.

Голосование проводится письменно для обеспечения тайны голосования. Судья и присяжные заседатели не вправе воздержаться при голосовании. Голоса судей и присяжных заседателей равны.

Каждый, судья и присяжный заседатель получает для этих целей чистый бюллетень со штампом суда, в котором содержатся следующие слова: " По своей чести, совести и по внутреннему убеждению мой вывод...". После этих слов следуют вопросы, на которые присяжные заседатели и судьи, обеспечивая тайну, пишут в бюллетене ответ на каждый вопрос. Ответ должен представлять собой утвердительное "да" или отрицательное "нет" с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим сущность ответа ("да, виновен"; "нет, не виновен"; "да, виновен, но без намерения лишить жизни"; "нет, не доказано") по порядку поставленных вопросов в вопросном листе. Присяжные заседатели и судьи опускают свои ответы в урну.

Председательствующий судья подсчитывает голоса в присутствии присяжных заседателей, и результат подсчета голосов немедленно записывает напротив каждого из трех основных вопросов, указанных в вопросном листе.

Оправдательный приговор считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало не менее половины голосующих, включая председательствующего.

Ответы на прочие вопросы определяются большинством голосов судей и присяжных заседателей, а если голоса разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для подсудимого ответ.

Пожизненное лишение свободы может быть назначено, если за такое решение проголосовало не менее две трети голосующих.

Исключительная мера наказания - смертная казнь - может быть назначена только по единогласному решению.

Предложенные в законопроекте способы голосования в совещательной комнате и подсчета голосов реально способствуют принятию законного решения по уголовному делу.

Основаниями для отмены или изменения судебных решений в апелляционной инстанции являются только:

1) односторонность или неполнота судебного следствия, возникшая ввиду:

- ошибочного исключения из разбирательства допустимых доказательств, которые могли иметь существенное значение для исхода дела;

- необоснованного отказа стороне в исследовании доказательств, которые могут иметь существенное значение для исхода дела;

- исследования в судебном заседании недопустимых доказательств, если это могло иметь существенное значение для исхода дела;

- существенное нарушение уголовно-процессуального закона;

2) неправильное применение закона к обстоятельствам дела, как они были установлены судом с участием присяжных заседателей;

3) назначение несправедливого наказания.

4) нарушения, которые повлияли или могли повлиять на постановление правосудного приговора, допущенные при:

- формировании коллегии присяжных заседателей;

- обсуждении вопросов, которые не подлежат обсуждению в присутствии присяжных заседателей;

- формулировании вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями;

- проведении судебных прений.

Апелляционная инстанция вправе применить к осужденному уголовный закон о менее тяжком преступлении и снизить наказание в соответствии с измененной квалификацией содеянного, но не вправе применить уголовный закон о более тяжком преступлении или усилить назначенное наказание.

Оправдательный приговор суда с участием присяжных заседателей не может быть отменен апелляционной инстанцией, кроме случаев нарушений уголовно-процессуального закона, которые

ограничили право прокурора, потерпевшего или его представителя на представление доказательств.

Апелляционная инстанция не может направить дело на дополнительное расследование.

Порядок формирования списков кандидатов в присяжные заседателей и требования, предъявляемые к присяжным заседателям, разработаны в законе Республики Казахстан "О присяжных заседателях"⁹ (далее – закон).

Формирование суда присяжных заседателей и подсудность дел суду присяжных заседателей.

В законе учтены положения, обеспечивающие:

- равные возможности всех граждан участвовать в выполнении обязанностей присяжного;

- требования, предъявляемые к присяжным заседателем;

- публичность и гласность составления списков кандидатов в присяжные в целях обеспечения возможности исключения из списка любого недостойного.

Присяжным заседателем может быть гражданин Республики Казахстан, достигший двадцатипятилетнего возраста.

Согласно закону, акимы регионов ежегодно составляют общие и запасные списки присяжных заседателей. В них включается необходимое для нормальной работы суда число граждан, постоянно проживающих в районах и городах области, на территорию которой распространяется юрисдикция соответствующего областного суда.

В законе определены лица, которые не должны привлекаться к осуществлению правосудия в качестве присяжных заседателей, предусмотрены гарантии независимости и неприкосновенности присяжного заседателя и финансового обеспечения работы суда с участием присяжных заседателей.

В законе предложено выплачивать за время исполнения обязанностей в суде присяжным заседателям вознаграждение в размере половины должностного оклада судьи, но не менее среднего заработка присяжного заседателя по месту его основной работы пропорционально времени присутствия в суде. Кроме того,

⁹ Закон Республики Казахстан от 16 января 2006 г. №121- III «О присяжных заседателях»
//online.zakon.kz

предусматривается возмещение транспортных и командировочных расходов в порядке и размере, установленном для судей. Предлагается сохранить за присяжным заседателем средний заработок, все льготы и гарантии, предусмотренные в соответствии с трудовым законодательством по месту его основной работы.

Введение судопроизводства с участием присяжных заседателей возлагает большую ответственность на профессионального судью. Председательствующий должен решить все организационные вопросы, и принять предусмотренные законом меры к тому, чтобы присяжные, не будучи профессиональными судьями, правильно воспринимали и оценивали все происходящее в ходе разбирательства дела и приняли объективное и справедливое решение.

Председательствующий, представляя сторонам равные возможности в исследовании доказательств на основе принципа состязательности, обязан следить за соблюдением порядка в зале суда. Председательствующий должен не только хорошо знать действующее уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, но и умело преподнести присяжным основные правила оценки доказательств, напомнить им исследованные в суде как уличающие подсудимого, так и оправдывающие его доказательства, не высказывая при этом личного мнения по вопросам, поставленным перед присяжными заседателями.

Принимая во внимание важность этого этапа судопроизводства, необходимо и в казахстанской модели суда с участием присяжных предусмотреть обязательность обращения председательствующего судьи к присяжным с напутственным словом.

Проблемы судопроизводства с участием присяжных заседателей являются неисследованными и спорными во всем мире, тем более они представляют сложность для внедрения в развивающуюся на транзитном этапе государственности Казахстана.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие суда с участием присяжных заседателей.
2. В чем состоит значение суда с участием присяжных заседателей?
3. Назовите особенности назначения судебного заседания с участием присяжных заседателей.

4. Назовите компетенцию суда с участием присяжных заседателей.

5. Каковы особенности проведения предварительного слушания?

6. Назовите подсудность дел суду присяжных заседателей.

7. Назовите особенности разбирательства дела судом с участием присяжных заседателей.

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Перечислите права и обязанности судебных заседателей?

2. Каков порядок формирования суда присяжных заседателей?

3. Назовите количество судебных заседателей.

4. Какие вопросы решают присяжные заседатели совместно с профессиональными судьями при рассмотрении дела?

5. Какие дополнительные вопросы могут ставиться перед судом присяжных?

6. Каков порядок вынесения вердикта присяжными заседателями?

7. На какие вопросы должны ответить присяжные заседатели в совещательной комнате?

8. Какие виды решений, принимаются судом с участием присяжных заседателей?

9. Особенности прекращения дела в суде с участием присяжных заседателей.

10. Каковы особенности пересмотра вступивших в законную силу приговоров и постановлений суда с участием присяжных заседателей в кассационном порядке?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.

2. Закон Республики Казахстан от 16 января 2006 г. №121- III «О присяжных заседателях» //online.zakon.kz

3. Нормативное постановление Верховного суда РК от 23 августа 2012 года № 4 «О практике применения судами законодательства, регламентирующего производство по уголовным делам с участием присяжных заседателей» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2017 г.) // online.zakon.kz

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

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

6. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.

7. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.

8. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014

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

10. Булеулиев Б.Т. Организационно-правовые основы суда присяжных в РК: история и современность: Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. – Алматы, 2007.

11. Шнарбаев Б.К. Судопроизводство с участием присяжных заседателей в РК: Монография. – Костанай: Центрально-Азиатское книжное изд.-во, 2007.

12. Маркова Т.Ю. Постановка вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. - М.: Юрлитинформ, 2010

ГЛАВА 39. ПРОИЗВОДСТВО О КОНФИСКАЦИИ ДО ВЫНЕСЕНИЯ ПРИГОВОРА

§ 1. Понятие и порядок досудебного производства о конфискации до вынесения приговора.

Конфискация имущества – это есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства имущества, находящегося в собственности осужденного, добытого незаконным путем либо приобретенного на средства, добытые незаконным путем, а также имущества, являющегося орудием или средством совершения уголовного правонарушения (ст.48 УК). Из данного определения и содержания наказания в виде конфискации имущества следует, что принудительному безвозмездному изъятию и обращению в государственный доход подлежит имущество осужденного:

- добытого незаконным путем;
- приобретенного на средства, добытые незаконным путем;
- орудия или средства совершения уголовного правонарушения.

Согласно ч.2 ст. 48 УК, конфискации подлежат деньги и иное имущество:

1) полученные в результате совершения уголовного правонарушения, и любые доходы от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

2) в которые имущество, полученное в результате совершения уголовного правонарушения, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

3) используемые или предназначенные для финансирования или иного обеспечения экстремистской или террористической деятельности либо преступной группы;

4) являющиеся орудием или средством совершения уголовного правонарушения.

Основанием возбуждения производства о конфискации имущества, полученного незаконным путем, до вынесения приговора являются случаи, когда подозреваемый, обвиняемый объявлены в международный розыск либо в отношении них

уголовное преследование прекращено на основании п.п. 3, 4 и 11 ч. 1 ст. 35 УПК.

Лицо, осуществляющее досудебное расследование, при наличии сведений об имуществе, полученном незаконным путем, возбуждает производство о конфискации имущества в порядке, установленном гл. 71 УПК. О выделении материалов для производства о конфискации лицом, осуществляющим досудебное расследование, выносится постановление, к которому приобщаются копии материалов уголовного дела о преступлении, послужившем основанием для конфискации, в том числе подтверждающие обстоятельства, предусмотренные ч. 1 ст. 113 УПК.

При производстве досудебной конфискации, помимо обстоятельств, предусмотренных ч.ч. 1 и 3 ст. 113 УПК, доказыванию подлежит следующее:

1) принадлежность имущества подозреваемому, обвиняемому или третьему лицу;

2) связь имущества с преступлением, являющимся основанием для применения конфискации;

3) обстоятельства приобретения имущества третьим лицом либо дающие основание полагать, что имущество приобретено в результате правонарушения.

По завершении досудебного производства о конфискации лицо, осуществляющее досудебное расследование, составляет заключение, в котором указываются:

1) фамилия, имя, отчество (при его наличии), место жительства или нахождения и адрес подозреваемого, обвиняемого, дата рождения;

2) сведения о преступлении, являющимся основанием для применения конфискации, квалификация преступления, обстоятельства его совершения, характер и размер вреда, причиненного преступлением;

3) описание и место нахождения имущества, подлежащего конфискации;

4) доказательства, подтверждающие обстоятельства, предусмотренные частью второй настоящей статьи;

5) вывод о необходимости обращения в суд с ходатайством о конфискации.

Прокурор, рассмотрев поступившее от органов расследования заключение, в течении десяти суток, принимает следующее решение:

1) обращается с ходатайством о конфискации в суд, которому подсудно уголовное дело о преступлении;

2) возвращает заключение и материалы лицу, осуществляющему досудебное расследование, с указанием о необходимости сбора дополнительных доказательств или прекращения производства о конфискации.

В ходатайстве прокурора о конфискации указываются:

1) время и место составления ходатайства;

2) должность, фамилия и инициалы лица, составившего ходатайство;

3) сведения о преступлении, являющимся основанием для применения конфискации, квалификация преступления, обстоятельства его совершения;

4) фамилия, имя, отчество (при его наличии), место жительства и адрес подозреваемого, обвиняемого, дата рождения;

5) характер и размер вреда, причиненного преступлением;

6) сведения о наложении ареста на имущество, подлежащее конфискации;

7) описание и место нахождения имущества, подлежащего конфискации;

8) перечень доказательств, подтверждающих обстоятельства, предусмотренные частью второй настоящей статьи;

9) доводы, служащие основанием для обращения в суд с ходатайством о конфискации;

10) предполагаемый размер расходов на производство о конфискации.

О направлении ходатайства извещаются защитник (при его участии), потерпевший, его представитель. К ходатайству прилагается список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание. В списке указываются фамилия, имя, отчество лица, его процессуальное положение, место жительства.

§ 2. Судебное производство о конфискации до вынесения приговора.

По поступившему в суд ходатайству о конфискации, вопрос о применении конфискации судья решает единолично на судебном заседании, с соблюдением положений УПК с учетом особенностей, предусмотренных гл. 71 УПК. При необходимости исследования дополнительных материалов судья вправе истребовать уголовное дело. В судебном заседании участвует прокурор, обратившийся с ходатайством. По ходатайству защитника подозреваемого, обвиняемого при его участии в судебное заседание для дачи показаний относительно рассматриваемого ходатайства могут быть вызваны другие лица.

При разрешении вопросов в совещательной комнате судом разрешаются следующие вопросы:

- 1) связано ли имущество подозреваемого, обвиняемого с преступлением, являющимся основанием для конфискации, в случаях, предусмотренных ст. 48 УК;
- 2) приобретено ли имущество третьего лица способом, предусмотренным ст. 48 УК;
- 3) подлежит ли применению конфискации и к какой части имущества она должна быть применена;
- 4) как поступить с арестованным или изъятым имуществом, в отношении которого не применяется конфискации;
- 5) каков размер расходов на производство о конфискации и на кого они возлагаются.

Суд, рассмотрев поступившее ходатайство о конфискации, выносит постановление в совещательной комнате об удовлетворении ходатайства и конфискации имущества или отказе в удовлетворении ходатайства о конфискации.

Копия постановления вручается прокурору и другим участникам процесса либо высылается по почте тем участникам, которые не участвовали в судебном разбирательстве по производству о конфискации, а так же вручается лицу, у которого имущество конфискуется.

После вступления постановления в законную силу суд, вынесший постановление, направляет исполнительный лист, копию описи имущества и копию постановления в соответствующий орган

юстиции для исполнения в порядке, установленном для исполнения приговоров о конфискации имущества.

Постановление суда о конфискации может быть обжаловано, пересмотрено по ходатайству прокурора, опротестовано в порядке, предусмотренном УПК.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. Дайте понятие досудебного производства о конфискации до вынесения приговора.
2. Назовите основание возбуждения производства о конфискации имущества.
3. Назовите порядок досудебного производства о конфискации до вынесения приговора.
4. Каков порядок судебного производства о конфискации до вынесения приговора?
5. Какие вопросы разрешаются судом в совещательной комнате?
6. Каков процессуальный порядок обжалования решения суда о конфискации имущества?

Задания для самостоятельной работы обучающегося:

1. Какие ценности и имущество, подлежат конфискации?
2. Перечислите особенности доказывания при производстве досудебной конфискации.
3. Что входит в содержание заключения органов расследования о конфискации?
4. Какое решение может принять прокурор по заключению органов расследования?
5. В течении какого срока рассматривается заключение прокурором?
6. Назовите содержание ходатайства прокурора о конфискации.
7. Какое решение может принять судья при рассмотрении ходатайства о конфискации имущества?
8. В какой срок вступает постановления суда о конфискации имущества в законную силу?

Литература:

1. Уголовно – процессуальный кодекс РК от 04 июля 2014г. – Алматы, 2018.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть): Комментарий / Под ред. И.И. Рогова, С.Ф. Бычковой, К.А. Маами. - Алматы: Жеті жарғы, 2003.
3. Когамов М.Ч. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан. Общая и Особенная части (извлечения). - Алматы: Жеті жарғы, 2016.
4. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – М.: Издательство Дело и Сервис, 2017.
5. Уголовный процесс / под ред. К.Ф. Гуценко. – Учебник. – М.: Издательство Зерцало, 2013.
6. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. - 3-е изд., перераб. и доп. – М.: "Юристъ", 2014
7. Уголовный процесс. Учебник для вузов / под общ. ред. д.ю.н., проф. А.С. Кобликова. – М.: "ИНФРА-М, 2012.
8. Уголовный процесс: Учебник / под общ. ред. А.В. Смирнова. 7-е изд., перераб. и доп. - М.: ИНФРА-М, 2018.
9. Курс уголовного права. Общая часть. Том 2: Учение о наказании: Учебник для вузов / под ред. Кузнецовой Н.Ф., Тяжковой И.М. - М.: Зерцало-М, 2008.
10. Кубов Р.Х. Виды конфискации имущества в российском законодательстве // Российский следователь. - 2007. - № 24.

Капсалямов Кайрат Жаксылыкович
Капсалямова Сауле Серикпаевна

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Судебные стадии и особые производства

IV- том

Бумага офсетная Формат 60x100 1/16
Плотность 80гр/м². Белизна 95%. Печать РИЗО.
Усл.печ.стр. 11. Объем 184 стр.



Подготовлено к изданию и отпечатано
в издательстве «Эверо»
РК, Алматы, ул. Байтурсынова, 22
тел.: 8 (727) 233 83 89, 233 83 43,
233 80 45, 233 80 42
e-mail: evero08@mail.ru