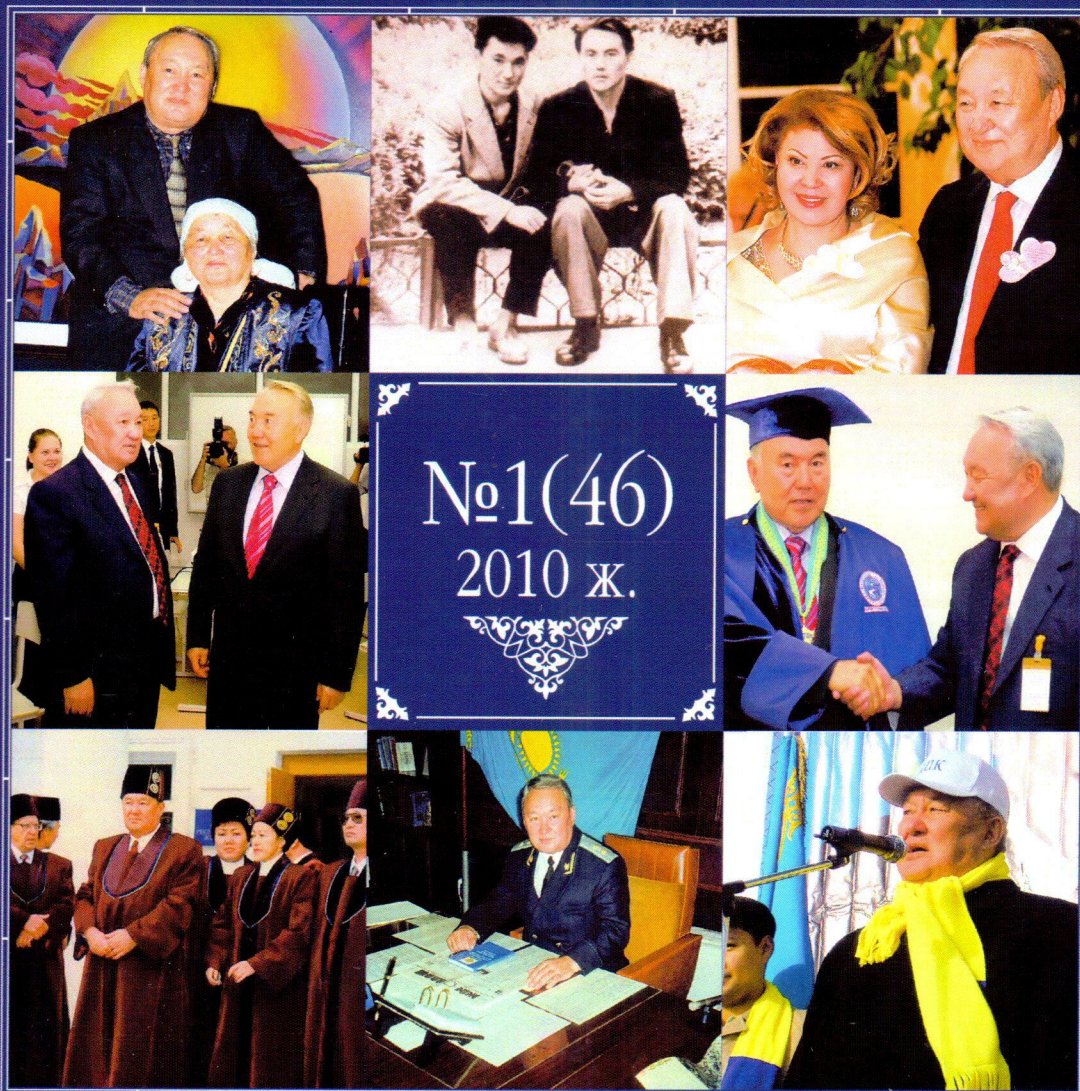


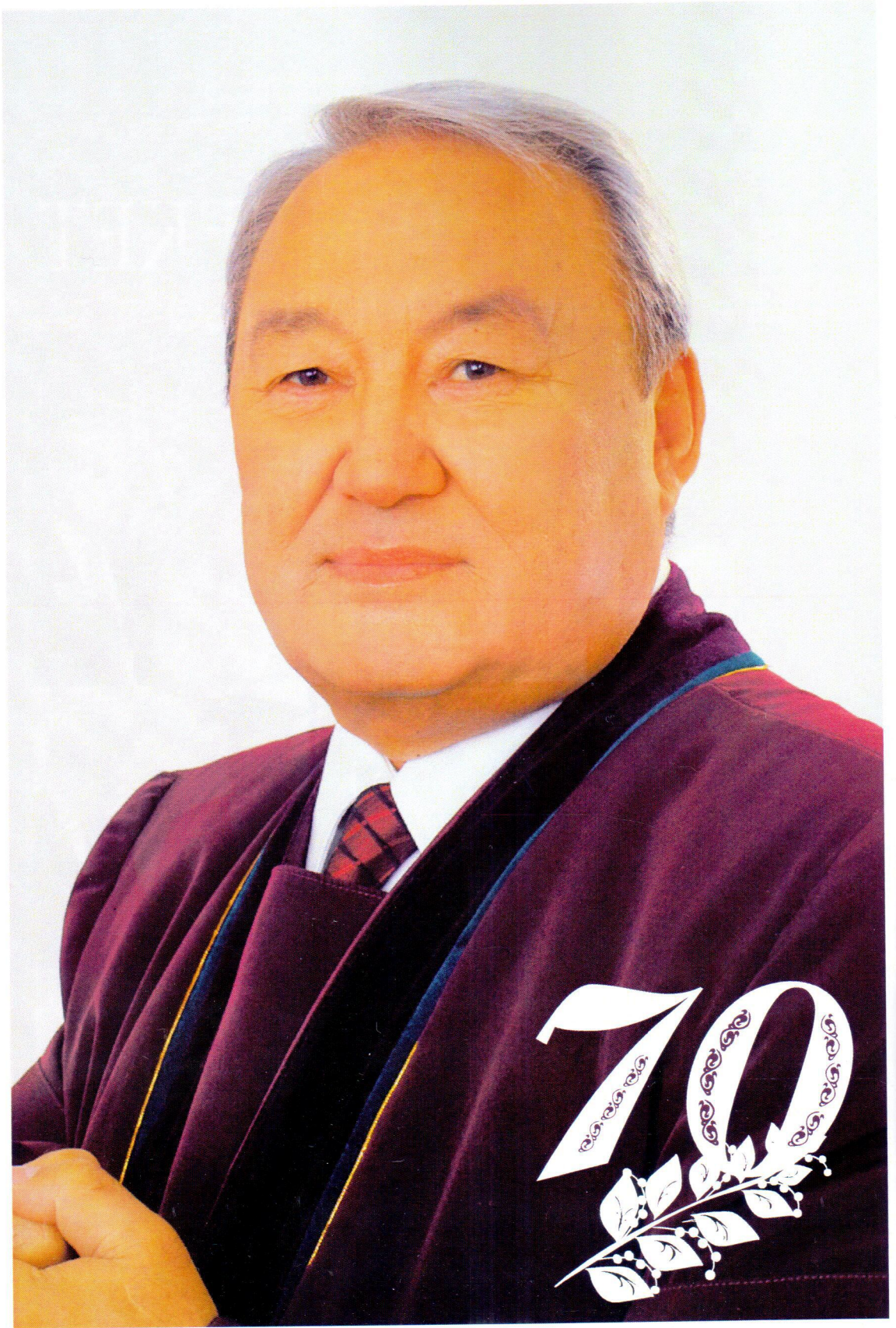
ҚАЗАҚ ГУМАНИТАРЛЫҚ
ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ



КАЗАХСКИЙ ГУМАНИТАРНО-
ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТ ПРАВО И ГОСУДАРСТВО





ҚАЗАҚ ГУМАНИТАРЛЫҚ ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТИ

ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТ

КАЗАХСКИЙ ГУМАНИТАРНО-ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

ПРАВО И ГОСУДАРСТВО

ҚазГЗУ ғылыми-ақпараттық журнал

№1 (46) 2010

1997 жылдан бері шығады

Құрылтайшы: «ҚазГЗУ» АҚ

Редакциялық алқа

Қоғамов М.Ш. – бас редактор

Жиренчин Қ.Ә. – бас редактордың орынбасары

Тұрашев Е.Н. – жауапты хатшы (қазақ тілінде)

Жамбаев Е.С. – жауапты хатшы (орыс тілінде)

Баймаханов М.Т.	Құлжабаева Ж.О.
Башимов М.С.	Мауленов Ғ.С.
Бычкова С.Ф.	Нәрікбаев М.С.
Ғабдуллина Қ.Ғ.	Нұртаев Р.Т.
Жекебаев Ү.С.	Сүлейменов М.К.
Жусупов А.Д.	Ударцев С.Ф.
Қаудыров Т.Е.	

Техникалық хатшы

Нағымаш Ж.Ш.

«Құқық және мемлекет» журналының редакциялық кеңес мүшелері

Абдрасулов Е.Б.	Мәми Қ.А.
Ахпанов А.Н.	Молдабаев С.С.
Аюпова З.К.	Рогов И.И.
Әбдіров Н.М.	Сартаев С.С.
Әлімбаев М.Т.	Сәрсембаев Т.Е.
Борчашвили И.Ш.	Сәрсембаев М.А.
Бұсырманов Ж.Д.	Тихомиров Ю.А.
Зиманов С.З.	Түсіпбеков Р.Т.
Керезбеков К.К.	Турецкий Н.Н.
Козлихин И.Ю.	Тлепина Ш.В.
Кубеев Е.К.	



Научно-информационный журнал КазГЮУ

№1 (46) 2010

Выходит с 1997 г.

Учредитель: АО «КазГЮУ»

Редакционная коллегия

Қоғамов М.Ш. – главный редактор
Жиренчин Қ.Ә. – зам.гл. редактора
Турашев Е.Н. – отв.секретарь (на каз.яз.)
Жамбаев Е.С. – отв.секретарь (на русс.яз.)

Баймаханов М.Т.	Кулжабаева Ж.О.
Башимов М.С.	Мауленов Г.С.
Бычкова С.Ф.	Нарикбаев М.С.
Габдуллина К.Г.	Нуртаев Р.Т.
Жекебаев Ү.С.	Сулейменов М.К.
Жусупов А.Д.	Ударцев С.Ф.
Каудыров Т.Е.	

Технический секретарь

Нағымаш Ж.Ш.

Члены Редсовета журнала «Право и государство»

Абдрасулов Е.Б.	Мами Қ.А.
Ахпанов А.Н.	Молдабаев С.С.
Аюпова З.К.	Рогов И.И.
Абдиров Н.М.	Сартаев С.С.
Алимбеков М.Т.	Сарсембаев Т.Е.
Борчашвили И.Ш.	Сарсембаев М.А.
Бусырманов Ж.Д.	Тихомиров Ю.А.
Зиманов С.З.	Тусупбеков Р.Т.
Керезбеков К.К.	Турецкий Н.Н.
Козлихин И.Ю.	Тлепина Ш.В.
Кубеев Е.К.	

МАЗМҰНЫ - СОДЕРЖАНИЕ

ҚазГЗУ Президенті, з.ғ.д., профессор М.С. Нәрікбаевтың 70-жылдығына арналған құттықтаулар Материалы к поздравлениям 70-летия Президента КазГЮУ, д.ю.н., профессора Нарикбаева М.С.	5
--	---

Біздің қонақтар Наши гости

<i>Әлімбаев М.Т.</i>	Нақты істер бойынша сот актілері және азаматтық заңнаманы дамыту.....	54
<i>Турецкий Н.Н.</i>	Международное сотрудничество в области финансового мониторинга.....	62
<i>Башимов М.С.</i>	Уполномоченный Верховной Рады Украины по правам человека.....	67

Мемлекет және құқық теориясы мен тарихының өзекті мәселелері Проблемы теории и истории государства и права

<i>Бусурманов Ж.Д.</i>	Проблемы гармонизации межэтнических отношений в условиях современного Казахстана.	73
<i>Бекбаев Е.З.</i>	Заң фактілерін жіктеу туралы.....	80
<i>Нурмағамбетова С.Б.</i>	Теоретические и историко-правовые аспекты миграции населения в дореволюционном Казахстане.....	84
<i>Аубакирова И.У.</i>	К вопросу о концептуальном осмыслении государственной службы в истории политической и правовой мысли.....	96
<i>Турабаев А.Р.</i>	Столыпиндік аграрлық реформа және оның заңнамалық қамтамасыз етілуі.....	109
<i>Джумабаев А.К.</i>	Влияние глобализации на экономическую функцию государства....	111

Конституциялық құқық және мемлекеттік басқару Конституционное право и государственное управление

<i>Жумагулов М.И.</i>	Административное взыскание в содержании законодательства	115
<i>Тлембаева Ж.У.</i>	Проблемы становления новых отраслей права и комплексных правовых институтов.....	125
<i>Исмағамбетов М. А.</i>	История становления участковых инспекторов полиции.....	130
<i>Балабаев К.Р.</i>	РФ әкімшілік дауларды азаматтық сот ісін жүргізу шеңберінде шешудің принциптері, тәсілдері, нормативті-құқықтық базасы.....	136
<i>Тагаев А.У.</i>	Степная демократия на рубеже XV-XVI вв.....	142
<i>Омаров Ж.М.</i>	Проблемы децентрализации государственного управления в реформировании железнодорожной отрасли республики.....	151
<i>Абылайұлы А.</i>	Особенности судебного контроля за публичной администрацией в Германии.....	158



Нарықтық қатынастарды реттеудегі құқықтың рөлі
Роль права в регулировании современных рыночных отношений

<i>Тогайбаева Ш.С.</i>	Злоупотребление на рынке ценных бумаг при совершении сделок ценными бумагами.....	165
<i>Каирбаева Л.К.</i>	Влияние средств массовой информации на внедрение восстановительного правосудия в Республике Казахстан.....	173
<i>Алдабергенова Б.</i>	Проблемы практической реализации сделок M&A.....	178
<i>Естемиров М.А.</i>	Жауапкершілігі шектеулі серіктестік азаматтық құқықтық қатынастың субъектісі ретінде.....	187

Қылмыстық құқық және криминология
Уголовное право и криминология

<i>Нуртаев Р.Т.</i>	О методологических аспектах наказания в проведении современной уголовной политики Казахстана.....	193
<i>Кожабаяев Ж.О.</i>	Уголовно-правовая характеристика разбоя.....	203
<i>Иманбаев С.М.</i>	Ответственность за хищение либо вымогательство оружия по уголовному праву отдельных зарубежных стран.....	212
<i>Төлеген М.Ә.</i>	Қылмыстылықтың алдын алу саласындағы ақпараттардың түрлері..	219
<i>Жакупов Е.Е.</i>	Отдельные аспекты криминологического анализа преступлений о незаконной предпринимательской и банковской деятельности в Республике Казахстан.....	225
<i>Калкаева Н.Б.</i>	Мұсылмандық қылмыстық құқық бойынша таъзир санатына жататын қылмыстардың түрлері.....	231

Қылмыстық іс жүргізу және криминалистика
Уголовный процесс и криминалистика

<i>Когамов М.Ч.</i>	Соблюдение конституционных прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве правоохранительными органами Республики Казахстан.....	237
<i>Тұрашев Е.Н.</i>	Дәлелдемелердің қайнар көзі ретіндегі куәнің жауабының маңызы және куәнің қылмыстық іс жүргізудегі рөлі.....	243
<i>Ким К.В.,</i> <i>Ибраев М.</i>	Формирование частной криминалистической методики расследования ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником.....	247
<i>Сейтенов К.К.</i>	Систематизация современных задач судебной экспертизы и почерковедческих исследований.....	255
<i>Мусенова Э.Е.</i>	Қылмыстық іс бойынша сот тергеуіне қорғаушының қатысуы.....	269
<i>Муқушева М.Н.</i>	Криминалистическое значение исследования личности потерпевшего при расследовании мошенничества.....	272
<i>Бекишева Д.Х.</i>	Қылмыстық істі қозғаудың заңдылығына прокурорлық қадағалаудың ұғымы мен мазмұны.....	278
<i>Жиренчина З.К.</i>	Проблемы организации раскрытия и расследования чрезвычайных обстоятельств.....	281
<i>Шайкенова С.Т.</i>	Принцип независимости присяжных заседателей в Республике Казахстан.....	284
<i>Ералина Л.А.</i>	Конституционно-правовые основы уголовно-процессуальной деятельности.....	290

*Қылмыстық іс жүргізу және криминалистика**Уголовный процесс и криминалистика*

М.Ч. Когамов
д.ю.н., профессор,
Ректор КазГЮУ

Соблюдение конституционных прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве правоохранительными органами Республики Казахстан

Общеизвестно, что уголовный процесс является наиболее острым инструментом в руках общества и государства в борьбе с преступностью. Следовательно, все, кто попадает в его орбиту, вынуждены претерпевать определенные ограничения в использовании своей правосубъектности, как это было обычно до факта совершения преступления. В этом проявляется метод правового регулирования уголовно-процессуальной деятельности – императивный метод, в основе которого властеотношения, реализуемые органами, ведущими уголовный процесс, основанные на запретах, обязанностях, наказаниях. Хорошо, когда эти властеотношения основаны на требованиях законности, обоснованности и справедливости всех действий и решений органов, ведущих уголовный процесс и плохо, когда они отличаются незаконностью и несправедливостью. Понимая это обстоятельство и его неизбежное присутствие в уголовном процессе, стремясь хоть каким-то образом его нейтрализовать, законодатель подробно регламентировал уголовно-процессуальную деятельность во всех стадиях движения уголовного дела, от его возбуждения до ревизии судебного решения вышестоящими судебными инстанциями. Отсюда, в качестве ключевых факторов поддержания надлежащего уровня законности уголовного процесса, соблюдения его процедуры, определено просматриваются требования его исходных, общих и специальных норм.

Среди исходных норм, я бы привел, прежде всего, статью первую, в которой установлены источники уголовно-процессуального закона, статью седьмую, регламентирующую 43 понятия и термина, употребляемых этим законом, а также нормы главы второй УПК «Задачи и принципы уголовного процесса».

В свою очередь, среди общих норм УПК уместно привести статью 115 «Понятие доказательств», 116 «Фактические данные, недопустимые в качестве доказательств», статью 117 «Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу» и т.д.

Наконец, специальные нормы УПК, расположенные в Особенной части УПК, находясь в органической связи с его исходными и общими, обеспечивают соответствующий уровень законности при производстве по уголовному делу при его



возбуждении, предварительном расследовании, а также в судебных стадиях. Главным образом, регламентируя так называемую процессуальную форму производства конкретных следственных и судебных действий и принятия процессуальных решений в следственных и судебных стадиях, то есть условия, основания и порядок их осуществления. В контексте изложенного, любые отклонения от установленной законом процедуры производства по уголовному делу, его исходных, общих и специальных норм, как правило, существенно нарушают конституционные права и свободы человека и гражданина в уголовном процессе.

Итак, прежде всего, в вопросе того, насколько полно соблюдаются конституционные права и свободы человека и гражданина в уголовном процессе, целесообразно осуществить самый общий анализ действующей уголовной статистики, которая в целом объективно отражает деятельность правоохранительных органов по борьбе с преступностью.

В этой части, я использовал лишь некоторые данные Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК, которые характеризуют уголовно-процессуальную деятельность следственных аппаратов страны за 6 месяцев 2009 года.

В самом общем виде эти данные свидетельствуют о том, что по-прежнему большое количество уголовных дел по разным причинам не доходят до суда, что свидетельствует о том, что наши следователи «заменили» собою суд и его главную конституционную обязанность – осуществление правосудия только судом. Полагаю, что такой порядок вещей является главным нарушением конституционных прав личности в уголовном процессе. Здесь налицо не только нарушение права обвиняемого на скорый суд, но и нарушение прав потерпевшего и иных участников уголовного процесса на восстановление вреда от преступления.

Например, за 6 месяцев т.г. в производстве всех следственных аппаратов страны находилось 69259 уголовных дел, из которых окончены производством только 21021 уголовное дело, то есть около трети уголовных дел. В том числе, 17562 уголовных дел направлены прокурору для передачи в суд, 3307 – прекращены производством. Если к остатку уголовных дел в производстве следователей, а это 10951 уголовное дело, после разных вычетов (передача дел по подследственности, соединение уголовных дел и т.д.), добавить 20949 уголовных дел приостановленных производством в стадии расследования, то общая картина оценки эффективности работы правоохранительных органов явно не в их пользу.

Более конкретно, 58876 уголовных дел были в производстве следователей МВД, которыми окончено производством всего 17376 уголовных дел, на втором месте с показателями, соответственно, 8918 и 3196 следователи органов финансовой полиции, наконец, на третьем месте, соответственно, следователи органов национальной безопасности, 1005 и 255 уголовных дел. То есть и в этом случае, практически каждый следственный аппарат страны в среднем окончил производством до трети уголовных дел из числа находившихся в производстве, в том числе с их передачей в суд, а также прекращением в ходе предварительного расследования.

В рамках этих рассуждений о наличии тенденции нарушения конституционных прав личности в уголовном процессе, допускаемых органами и должностными лицами, ведущими уголовный процесс, также свидетельствуют данные о возвращении уголовных

дел судами и прокурорами на дополнительное расследование следователям, о количестве представлений и постановлений прокуроров по вопросам нарушения законности органами предварительного следствия и дознания, а также наказанных в дисциплинарном порядке следователей и дознавателей страны. К примеру, только по вопросам нарушения законов органами следствия и дознания за истекшее полугодие прокурорами в сумме внесено представлений и вынесено постановлений - 4672, по ним наказано в дисциплинарном порядке 4272 работника данных служб.

По данным прокурорского надзора, которыми я располагаю, например, для 2007 года характерны следующие нарушения конституционных прав личности в уголовном процессе.

Так, возросло в сравнении с 2006 годом число лиц, с 743 до 751, освобожденных дежурными прокурорами из служебных помещений органов уголовного преследования. Не имея достаточных оснований для задержания указанных лиц в качестве подозреваемых, их длительное время содержат в служебных кабинетах, вынуждая к даче признательных показаний. 99 % или 749 таких лиц незаконно содержались в помещениях органов внутренних дел.

Установлены факты помещения граждан с целью получения доказательств в приемники – распределители (не было оснований для их задержания и последующего ареста), в том числе лиц, совершивших особо тяжкие преступления. Для придания законности процессуальным действиям, с участием подозреваемых в совершении преступлений, в разрез требованиям УПК в качестве понятых привлекаются ранее судимые лица. К примеру, даже четырежды судимые (г.Костанай).

Распространены случаи задержания и ареста несовершеннолетних за совершение преступлений средней тяжести, что по УПК недопустимо.

Незаконно привлечено к уголовной ответственности 146 человек, о чем факты прекращения уголовных дел по реабилитирующим лицо основаниям. Об этом же данные на 111 лиц, в отношении которых судами страны постановлены оправдательные приговоры.

В 2007 году в связи с прекращением уголовных дел в стадии расследования из-под стражи освобождено 42 лица.

Устанавливались факты незаконно возбуждения уголовных дел и по ним же незаконного ареста граждан. Наряду с такими фактами случаи необоснованного избрания мер пресечения прокурорами, что заканчивалось бегством обвиняемых от суда.

По фактам нарушения прав личности в уголовном процессе возбуждалось 51 уголовное дело в отношении 49 сотрудников ОВД, по одному - работников КУИС МЮ и органов финансовой полиции. Из возбужденных 24 уголовных дела касаются фактов применения насилия в отношении участников уголовного процесса. Только по 12 уголовным делам этой категории вынесены обвинительные приговоры.

Отменено прокурорами 5455 постановления о приостановлении уголовных дел, 3860 постановления о прекращении уголовных дел, 1370 постановления о возбуждении уголовных дел, с нарушением срока окончено производством 13924 уголовных дела (в том числе 11951 ОВД, 1400 ОФП), направлено на дополнительное расследование прокурорами 1126 уголовных дела.

В целом в 2007 год в органы уголовного преследования внесено более 10 тыс. актов прокурорского надзора, по которым наказано 8,5 тыс. сотрудников.



Примерно такая же динамика с нарушением конституционных прав личности в уголовном процессе наблюдается в 2008 году.

Например, возросло с 751 до 850 число лиц, освобожденных прокурорами из служебных помещений органов уголовного преследования. По-прежнему их абсолютное большинство приходится на ОВД – 99% (847 чел.).

Повсеместно допускаются факты задержания с водворением в ИВС лиц, совершивших преступления небольшой тяжести.

Выявлены факты различных ухищрений с целью сокрытия незаконного ареста путем соединения разных уголовных дел (Павлодарская, Атырауская области).

Судами возвращено на дополнительное расследование 480 уголовных дел, по многим из них до сих пор не приняты процессуальные решения.

Факты затягивания хода расследования, неоднократные незаконные и необоснованные приостановления или прекращения уголовных дел, имеют место практически в каждом регионе страны и наносят существенный вред интересам потерпевших от преступления, которые испытывают, по существу, вторичную виктимизацию от органов уголовного преследования.

За 2008 год незаконно привлечено к уголовной ответственности 254 человека, в том числе в отношении 191 лица уголовные дела прекращены производством до суда; в отношении 41 лица судами вынесены оправдательные приговоры; в отношении 22 лиц дела прекращены судами по реабилитирующим основаниям при подготовке дела к слушанию. Незаконные аресты допущены в отношении 58 граждан.

За анализируемый год в органы прокуратуры поступило более 3 тыс. обращений по вопросам нарушения конституционных прав граждан, в том числе 700 на незаконные методы ведения расследования уголовных дел. По этим фактам в отношении сотрудников правоохранительных органов возбуждено всего 44 уголовных дела и только половина из них направлена в суд. Отмечается слабая работа служб внутренней безопасности органов уголовного преследования.

Вне поля зрения прокуроров остаются многочисленные нарушения конституционных прав личности, связанные с тайной частной жизни, неприкосновенностью жилища и собственности.

Так, за весь 2008 года выявлено лишь незаконных: 15 обысков, 8 арестов на почтово-телеграфную корреспонденцию, 3 ареста на имущество, 3 выемки, 2 принудительных осмотра жилого помещения. Несмотря на то, что в стадии расследования были нарушены права 2241 гражданина, только 699 сотрудников органов уголовного преследования привлечены к дисциплинарной ответственности.

По данным же за первое полугодие 2009 года каждое третье обращение граждан касается вопросов соблюдения законности в деятельности органов предварительного расследования, при этом их удовлетворено 12,1 % или 2612. Следовательно, почти каждое восьмое обращение о нарушениях прав граждан в уголовном процессе признается обоснованным.

За отсутствием основания прокурорами не поддержано перед судами 578 ходатайств органов уголовного преследования о применении ареста. Причины разные: наличие у подозреваемого и обвиняемого на иждивении малолетних и несовершеннолетних детей, постоянного места жительства и работы, положительная характеристика субъекта преступления, совершение им преступления впервые и не из

категории тяжких или особо тяжких, его деятельное раскаяние, а также недоказанность участия в совершении преступления.

Кроме того, за отсутствием основания для ареста из ИВС освобождено 733 лица: 670 по делам ОВД, 51 по делам органов финансовой полиции, 7 по делам КНБ.

570 человек освобождено прокурорами из служебных помещений, против 532 за аналогичный период 2008 года.

Выявлены и поставлены на учет 2438 укрывших преступления, в том числе по линии ОВД – 2192, по линии органов финансовой полиции – 214; отменено 553 постановления о возбуждении уголовных дел; незаконно привлечено к уголовной ответственности 59 лиц (прекращены уголовные дела в стадии предварительного расследования в отношении 36 лиц, вынесены оправдательные приговоры в отношении 16, а также прекращены уголовные дела судами в отношении 7 лиц). По основаниям незаконности и необоснованности отменены постановления о приостановлении дел по 3456 преступлениям и о прекращении дел по 1405 преступлениям.

За этот же период установлены случаи применения физического насилия, пыток и иных недозволённых методов проведения следствия, в том числе с наступлением смерти участника уголовного процесса. В отношении сотрудников органов уголовного преследования возбуждено 28 уголовных дел, в суд направлено только 14. По фактам нарушения законности в уголовном процессе внесено 4672 акта прокурорского надзора. В дисциплинарном порядке наказано 425 сотрудников органов уголовного преследования.

Краткие выводы:

1. Нарушение конституционных прав личности в уголовном процессе стабильная тенденция, которая характеризует не высокий уровень правовой культуры юридической деятельности государственных органов и должностных лиц при расследовании уголовных дел.

2. Данная тенденция также указывает на отсутствие полноценного ведомственного процессуального контроля со стороны начальников органов дознания и начальников следственных подразделений органов уголовного преследования за движением уголовного дела и соблюдением прав человека в досудебных стадиях уголовного процесса.

3. Вполне правомерна постановка вопроса о состоянии прокурорского надзора за расследованием уголовных дел, которым, к сожалению, не охватываются все стороны расследуемых уголовных дел, то есть он не отличается необходимой глубиной и недостаточно эффективен.

4. Назрела пора конструирования в УПК самостоятельной главы, например, 16-1, в которой следует регламентировать процедуру исключения из материалов уголовного дела фактических данных, недопустимых в качестве доказательств по уголовным делам, в пределах компетенции, органом дознания, начальником следственного подразделения, прокурором, судьей.

5. Органам уголовного преследования и прокуратуры целесообразно пересмотреть методику анализа нарушений конституционных прав личности в уголовном процессе. С целью ее унификации такие анализы должны отличаться необходимой глубиной и точностью, их надо проводить на основе практики применения каждого принципа уголовного процесса, предусмотренного в главе 2 УПК (всего 22 принципа).



Нормы, устанавливающие данные принципы органически связаны с общепризнанными нормами и принципами международного права и нормами Конституции Республики Казахстан.

Түйін

Мақалада сотқа дейінгі қылмыстық іс жүргізуде тұлғаның құқығын қорғауды сақтаудың жалпы талдауы көрсетілген, сондай-ақ қылмыстық іс жүргізуде заңдылық жағдайының толық суретін түсіндіру үшін оны іске асыру әдістері бойынша ұсыныстар жасалған.

Summary

The global analysis of personal rights observance in the pretrial criminal process is made in the article and improvement methods recommendation of its making for full image ascertainment of the legality condition in the criminal process are proposed.