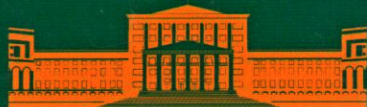


ҚАЗАҚ ГУМАНИТАРЛЫҚ
ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ



КАЗАХСКИЙ ГУМАНИТАРНО-
ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

НИИ уголовно-процессуальных исследований
и противодействия коррупции

КОГАМОВ М.Ч.

КОММЕНТАРИЙ

**К УГОЛОВНО-
ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ
КОДЕКСУ
РЕСПУБЛИКИ
КАЗАХСТАН**

Общая и Особенная части
(извлечения)



АЛМАТЫ
ЖЕТИ ЖАРҒЫ

КОГАМОВ М. Ч.

**КОММЕНТАРИЙ
К УГОЛОВНО-
ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ
КОДЕКСУ
РЕСПУБЛИКИ
КАЗАХСТАН**

Общая и Особенная части
(извлечения)

Под общей редакцией
Генерального Прокурора Республики Казахстан
Государственного советника юстиции 1 класса
ДАУЛБАЕВА А.К.

АЛМАТЫ
«ЖЕТІ ЖАРҒЫ»
2015

УДК 343
ББК 67.411
К 57

*Рекомендовано Учеными советами Казахского Гуманитарно-Юридического
Университета и Института изучения проблем законности,
правопорядка и повышения квалификации кадров органов прокуратуры
Генеральной прокуратуры РК им. С. Ескараева*

Рецензенты:

Гинзбург А.Я. – кандидат юридических наук, профессор, заслуженный работник МВД РК и МВД СССР;

Касимов А.А. – кандидат юридических наук, Председатель надзорной судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РК;

Меркель И.Д. – Первый заместитель Генерального Прокурора РК.

Когамов М.Ч.

К 57 Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан.
Общая и Особенная части (извлечения). – Алматы: Жеті Жарғы, 2015. – 352 с.
ISBN 978-601-288-083-0

Комментарий содержит разъяснение норм Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан от 4 июля 2014 года, который вводится в действие с 1 января 2015 года.

Комментарий адресован студентам, курсантам, слушателям, магистрантам, докторантам PhD, преподавателям, сотрудникам органов уголовного преследования, прокурорам, судьям, адвокатам, а также всем, кого интересуют вопросы нового уголовного процесса Республики Казахстан.

**УДК 343
ББК 67.411**

ISBN 978-601-288-083-0

© Когамов М.Ч., 2015
© ТОО «Жеті Жарғы», 2015

Предисловие

Общеизвестно, что классическая триада – Уголовный кодекс (далее – УК), Уголовно-процессуальный кодекс (далее – УПК) и Уголовно-исполнительный кодекс (далее – УИК) – всегда выражают сущность уголовной политики любого государства. Поэтому новая редакция одного из них неизбежно и, как правило, вызывает цепную реакцию в двух других. В этом заключается их органическая связь и только так достигается эффективность, законность и обоснованность всей уголовной политики государства в сфере борьбы с преступностью.

Как и прежде, центральным звеном в уголовной политике государства остается Уголовно-процессуальный кодекс, который является формой жизни уголовного закона и обеспечивает взаимопереход уголовной ответственности к осуществлению справедливого наказания за совершенное лицом уголовное правонарушение.

В этой связи обвинение, защита от обвинения и разрешение уголовного дела по существу по-прежнему остаются основными функциями уголовного процесса в контексте нового УПК Республики Казахстан от 4 июля 2014 года.

Новая редакция УПК – это плод науки и практики, итог широкого научного использования в его нормах прогрессивного опыта предупреждения и борьбы с преступностью, а также полноценной защиты прав личности в уголовном процессе.

Работа, которая была проделана Межведомственной рабочей группой Правительства под руководством Первого заместителя Генерального Прокурора И.Д. Меркеля (заместитель руководителя рабочей группы А.О. Мухаметжанов) и затем дополнена вначале депутатами Мажилиса Парламента (руководитель рабочей группы депутатов по проекту Р.К. Сарпеков), а затем – Сената Парламента (Председатель Комитета по законодательству и судебной реформе С.Б. Акылбай), заслуживает высокой оценки.

Официальное периодическое научное экспертирование и консультирование проекта осуществлялось учеными-юристами КазГЮУ, в том числе автором данных строк.

В целом новая редакция УПК удалась, а теперь дело за практикой, которая расставит все акценты, объективно покажет его сильные и слабые стороны и пути дальнейшего совершенствования.

Итак, **функция обвинения**, согласно новому УПК, стала более оперативной и эффективной, исключена любая волокита в защите прав потерпевшего сразу после совершения уголовного правонарушения. С этой целью упразднен институт отказных материалов: после регистрации заявления или сообщения об уголовном правонарушении либо производства первого неотложного следственного действия немедленно начинается раскрытие и расследование уголовного дела.

Собственно расследование уголовного дела, наряду с традиционными его формами, такими как дознание, предварительное следствие, дополнено новыми – ускоренное досудебное расследование, а также протокольная форма по уголовным проступкам (вид уголовного правонарушения, в отличие от преступления не представляет большой общественной опасности, осуждение за его совершение не влечет судимости). К тому же в процесс расследования к стандартным срокам, в интересах защиты прав личности, вводится оценочное понятие разумные (оптимальные, необходимые) сроки.

Для решения задач и достижения цели уголовного процесса, в том числе безопасности его участников, предусмотрены такие процессуальные и следственные действия, как запрет на приближение, дистанционный допрос (видеодопрос), депонирование показаний, предоставление предметов и документов.

Для противодействия преступным группам (ст. 31 УК) регламентирован институт негласных следственных действий. Тем самым бывшая «за семью печатями» оперативно-розыскная деятельность становится органической частью расследования, доказывания обстоятельств совершенного уголовного правонарушения, устраняется ее историческая изоляция от уголовного процесса.

В целях полноценной защиты прав личности, общества и государства прокурорский надзор максимально приближен к расследованию уголовных дел. Это произошло за счет введения фигуры так называемого процессуального прокурора, который наряду с начальниками органов дознания и следственных отделов правоохранительных органов призван обеспечить законность и активность в расследовании уголовного дела, а также правильное применение норм УК и УПК уже в судебном разбирательстве в качестве государственного обвинителя.

Находясь рядом с дознавателями и следователями, а также их административными руководителями, процессуальный прокурор, не подменяя вышеуказанных лиц, станет неким арбитром, конкретным связующим звеном между ними и руководителем прокуратуры района (города), следственным судьей.

Новым, более глубоким содержанием наполнена **функция защиты** от обвинения в уголовном процессе. Красной нитью через все досудебные и судебные стадии уголовного процесса впервые четко обозначено обязательное участие защитника-адвоката в уголовном деле по основаниям, предусмотренным в УПК. При этом чем выше стадия уголовного процесса, тем более необходимым и важным становится его участие в уголовном деле.

Наделенный совокупностью прав, защитник-адвокат прибегает к их реализации, используя как возможности дознавателей, следователей, их административных руководителей, так и возможности процессуального прокурора, руководителя органа прокуратуры и следственного судьи.

В последнем случае любое невнимание к его законным и обоснованным требованиям, имеющим значение для правильного решения уголовного дела, со стороны должностных лиц органов уголовного преследования или прокуратуры будет устраняться следственным судьей.

В этом плане следственный судья по мотивированному ходатайству защитника-адвоката вправе, при наличии оснований, рассмотреть вопрос о назначении судебной экспертизы, истребовании и приобщении к уголовному делу любых сведений, предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, решить вопрос о приводе на допрос ранее опрошенного им свидетеля, обеспечение явки которого для дачи показаний затруднительно.

В целом следственный судья – еще одна гарантия справедливого правосудия по уголовным делам. Назначаемый председателем районного, городского суда, он обладает большими полномочиями. Для реализации своих полномочий (дача санкций на определенные процессуальные действия лица, осуществляющего досудебное расследование, рассмотрение жалоб на действия и решения органов уголовного преследования и прокуратуры, наложение денежных взысканий на лиц, не выполняющих или выполняющих ненадлежаще процессуальные обязанности в досудебном производстве, и т.д.) он, в пределах установленной для него компетенции, вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела и исследовать их, истребовать дополнительную информацию по рассматриваемому им вопросу дела, вызывать на судебное заседание участников процесса и получать от них необходимую информацию по уголовному делу. При заявлении подозреваемого о применении к нему пыток и других незаконных действий или наличии на нем следов применения насилия следственный судья вправе и обязан поручить прокурору осуществить немедленную проверку указанных фак-

тов. При установлении фактов незаконного ограничения или иных нарушений прав и свобод человека, охраняемых законом интересов организаций следственный судья также вправе выносить частное постановление для решения вопроса об ответственности лиц, допустивших нарушения закона.

Забота о справедливом правосудии, постановлении законного и обоснованного приговора, иного судебного решения, обеспечение стабильности судебного акта – **отличительная черта судебных стадий нового уголовного процесса**. Однажды попавшее в суд уголовное дело, как правило, разрешается полностью и по существу, без его некогда привычного возврата на дополнительное расследование прокурору или на новое судебное разбирательство в суд, постановивший приговор. Направление дела прокурору или возврат дела на новое судебное разбирательство по первой инстанции или в порядке апелляции претерпели существенные изменения и ограничены по основаниям.

Здесь (в судебных стадиях) продолжена политика соблюдения жесткой инстанционности в рассмотрении уголовного дела, то есть каждое уголовное дело, если стоит вопрос о пересмотре судебного решения в порядке ревизии вышестоящими судами, должно быть предметом (после суда первой инстанции) последовательно апелляции, кассации и только потом надзора (в том числе повторного) со стороны Верховного Суда. И это правильный подход, каждая судебная инстанция должна выполнить свою миссию до конца и доказать свою состоятельность.

Несколько штрихов об иных участниках уголовного процесса. Не осталось без внимания подробное правовое регулирование право-, дееспособности всех иных участников уголовного процесса (потерпевшего, гражданского истца, их представителей, подозреваемого, обвиняемого, гражданского ответчика, его представителя, свидетеля, эксперта, специалиста и т.д.).

К примеру, с точностью до минуты будут исчисляться 72 часа общего срока пребывания лица в качестве подозреваемого, которые берут свое начало с момента его фактического задержания, то есть любого реального ограничения его свободы, включая свободу передвижения, независимо от придания ему какого-либо процессуального статуса или выполнения иных формальных процедур.

При этом в момент фактического задержания ему устно должно объявляться, по подозрению в совершении какого уголовного правонарушения он задержан, его право на приглашение защитника-адвоката, право хранить молчание и то, что сказанное им может быть использовано против него в суде.

До составления протокола задержания подозреваемый, если он об этом заявит, может быть подвергнут медицинскому освидетельствованию для установления общего состояния здоровья и наличия телесных повреждений. Однако независимо от такого заявления сведения о состоянии здоровья задержанного обязательно отражаются в протоколе задержания. В протоколе задержания подлежат обязательному отражению сведения и о том, кем задержан подозреваемый, основания, мотивы, место, время фактического задержания и доставления (с указанием часа и минуты), о разъяснении прав подозреваемого и т.д.

В контексте изложенного, целям предотвращения возможных попыток послужит введение в уголовный процесс участников национального превентивного механизма, что сделает его открытым и доступным для общественного контроля.

При определенных законом обстоятельствах и отсутствии оснований для задержания лица в качестве подозреваемого или признания таковым путем вынесения соответствующих специальных постановлений, оно будет наделяться статусом свидетеля, имеющего право на защиту, с широким комплексом прав.

Для оперативной компенсации вреда от уголовного правонарушения отдельные категории потерпевших вправе рассчитывать на полную или частичную государственную денежную компенсацию из специального Фонда, образуемого на эти цели за счет бюджета и пополняемого соответствующими платами от виновных лиц и из иных источников.

Кроме того, дополнительно в интересах государства или потерпевших по уголовным делам устанавливается самостоятельная судебная процедура конфискации соответствующим судом имущества до вынесения приговора по определенным категориям уголовных дел, когда доказана преступная природа его происхождения. Это будут судебные процессы без подсудимых, поскольку они объявлены в международный розыск, либо дела в отношении которых прекращены по амнистии, в силу истечения сроков давности, смерти лица, совершившего преступление, и т.д.

В ряду новелл уголовного процесса – возможность добровольного заключения подозреваемого, обвиняемого, подсудимым, при наличии оснований, процессуального соглашения в форме сделки о признании вины по всем категориям преступлений, за исключением дел об особо тяжких преступлениях, что может повлечь для него назначение судом соответствующего вида и размера наказания.

Кроме того, новеллой также становится возможность заключения соглашения в форме сотрудничества субъекта преступления, в том числе осужденного, с органами уголовного преследования по всем категориям уголовных дел, заключающегося в способствовании им раскрытию и расследованию преступлений, совершенных преступной группой, особо тяжких преступлений, совершенных иными лицами, экстремистских и террористических преступлений (одна из форм деятельного раскаяния). Очевидно, что это благоприятно скажется на улучшении правового положения подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного в уголовном процессе.

В целом новый УПК потребует от правоприменителей хорошего знания основ уголовного процесса и проведения широкой разъяснительной работы в обществе и государстве для понимания его ключевых правозащитных механизмов.

Этой цели служит также издание настоящего Комментария, который написан по «горячим следам», содержит научное разъяснение новых норм еще не вступившего в силу и не апробированного практиками Кодекса и, следовательно, объективно не может претендовать на всеохватность.

Вместе с тем в 2008 году мною был подготовлен полный Комментарий к УПК РК 1997 года, многие положения которого не утратили своей актуальности и отвечают потребностям практики уголовного процесса.

Попутно замечу, что полная версия Комментария к УПК 2014 года будет предложена позднее.

И несколько слов о содержании Комментария.

В нем даны разъяснения отдельных как новых ключевых норм УПК 2014 года, так и связанных с ними универсальных норм УПК.

Собственно, само разъяснение построено на установлении фактической основы применения тех или иных норм УПК, а также смысла и содержания уголовно-процессуальных норм, позволяющих принять законное и обоснованное решение по уголовному делу.

С уважением,
доктор юридических наук, профессор

Марат Козамов

15 ноября 2014 года