

Парламент Республики Казахстан
Конституционный Совет Республики Казахстан

**5-летие Конституции
и законотворческий процесс
в Республике Казахстан**

**МАТЕРИАЛЫ МЕЖДУНАРОДНОЙ
НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЙ
КОНФЕРЕНЦИИ
28-29 августа 2000 г.**

Астана - 2000

Кобагов М.Ч. – Начальник Академии налоговой полиции Министерства государственных доходов Республики Казахстан, доктор юридических наук, профессор, академик АЕН РК, полковник налоговой полиции

КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Как и любой вид человеческой деятельности следственная, сфера расследования уголовных дел, как никогда, самым тесным образом связана прямым воздействием Конституции государства.

Обычно в этой плоскости принято говорить о действии принципов права, установленных Конституцией в уголовном судопроизводстве.

Из анализа главы 2 УПК РК видно, насколько ответственно законодатель страны подошел к взаимосвязи конституционных положений и принципов уголовного процесса - его руководящих, обязательных для исполнения идей, без соблюдения которых органами, ведущими уголовный процесс, производство по делу может быть признано недействительным, отменены решения, принятые в ходе такого производства, либо признаны не имеющими силу доказательств собранные при этом материалы.

Во-первых, увеличилось количество принципов, появились новые, а прежние получили более точное текстуальное оформление. Закреплено 22 принципа уголовного процесса, против 12 в прежнем УПК. Это связано с возрастанием роли суда, признанием самостоятельности судебной власти на конституционном уровне (ст.ст. 3, 75, 76 Конституции РК).

Во-вторых, главным принципом уголовного процесса, как и всего права в целом, остается принцип законности. Точное соблюдение законодательства, регулирующего порядок уголовного судопроизводства, обязывает суды не применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина. При возникновении подобной ситуации суд обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании акта неконституционным.

В-третьих, принципы процесса, приводимые в рассматриваемой главе, условно можно классифицировать, как на учитываемые в деятельности суда, так и на учитываемые в деятельности всех органов, ведущих уголовный процесс.

Из анализа всеобщих, стержневых принципов уголовного процесса следует, что главная их функция направлена на неукоснительное соблюдение

установленного порядка уголовного судопроизводства всеми участниками, и, прежде всего, органами, ведущими уголовный процесс, с которыми закон связывает надежды на правильное применение норм уголовно-процессуального закона, основополагающей гарантии защиты прав и свобод человека и гражданина, вовлеченного в орбиту уголовного процесса.

О каком бы принципе уголовного процесса ни шла речь, всюду налицо требования о достижении объективных достоверных результатов при производстве по уголовному делу только в порядке, установленном УПК. Из чего следует, что соблюдение прав и свобод человека и гражданина в уголовном процессе при всех обстоятельствах, могущих возникнуть в ходе уголовного судопроизводства, - стержневая основа данного специального вида государственной деятельности.

Важным достижением в области национального права нужно считать и регламентацию на конституционном уровне организационно-процессуальных начал следственной деятельности.

Я имею ввиду принципиальное положение, сформулированное в п.1 ст. 84 Конституции о том, что дознание и предварительное расследование по уголовным делам осуществляются специальными органами и отделены от суда и прокуратуры.

Эта запись сыграла судьбоносную роль в дальнейшем повышении эффективности следственной деятельности, логика реформирования которой за последние годы поддается необходимым объяснениям.

Фрагментарно наши достижения в области реформирования следственной деятельности, особенно в 1995-1998 годы, можно свести к следующим моментам.

1. Процессы реформирования закрепили факты существования различных форм досудебного расследования преступлений - дознания, предварительного следствия - как стадии предварительного расследования в уголовном процессе, так как ни одна из них себя не скомпрометировала.

2. На примере ГСК, а ныне и Комитета налоговой полиции доказана необходимость создания и функционирования специальных органов, для которых раскрытие и расследование преступлений выступало бы исключительно основной обязанностью (функцией).

3. Идея о процессуальной независимости следователя и соответствии его деятельности требованиям закона, всестороннем, достаточно полном и объективном расследовании уголовных дел, реализована выведением этого требования дальше на уровень независимости органа в целом.

4. Вовлечение следователя в процесс раскрытия преступлений и оперативного работника в ход расследования уголовных дел стало возможным в результате ликвидации существовавшего между ними фактического и правового дистанцирования с ведущей ролью следователя в них.

5. Упразднение следственного аппарата в прокуратуре существенно укрепило и расширило полномочия прокурорского надзора в стадии предварительного расследования преступлений и способствовало дальнейшему развитию возможностей этой структуры в сфере обеспечения законности и правопорядка в стране.

6. Регламентирована линия на специализацию права производства предварительного следствия другими органами, соответствующая сложившейся структуре преступности и необходимости вовлечения в борьбу с ней возможностей других правоохранительных систем.

7. В целях обеспечения полного расследования преступлений в режиме дознания, но по правилам предварительного следствия (за некоторыми изъятиями), введены в уголовный процесс и укреплены в организационном плане новые и ранее существовавшие органы дознания страны. В основе этого, как представляется, лежит усиление специализации органов дознания и освобождение аппаратов предварительного следствия от расследования не представляющих большой общественной опасности преступлений. Более того, увеличение количества органов, допущенных к полному расследованию в форме дознания, явилось предпосылкой изменения существующего порядка расследования преступлений, который по понятным причинам не мог быть одинаковым для следователей и дознавателей, так как в противном случае ставится под сомнение регламентация дознания в полном объеме.

8. Разработаны процессуальные способы, убыстряющие движение уголовного дела из стадии расследования в суд для его рассмотрения по существу, а также расширены в интересах следственной практики основания непубличного уголовного процесса по отдельным категориям преступлений и укреплены позиции суда в предотвращении ошибок следствия.

9. Развитие практики раскрытия и расследования преступлений обусловлено изъятием некоторых функций из ведения правоохранительных органов (экспертная деятельность, уголовная статистика). В основе - забота о «чистоте» следственной деятельности и эффективное обеспечение неотвратимости наказания за каждое совершенное преступление, а в целом - объективное реагирование на реализацию прав граждан и интересов правосудия в уголовном процессе.

10. Интересным решением стало введение преимущественного права отдельных органов в вопросах подследственности уголовных дел. Его необходимо рассматривать как процессуальное средство, устраняющее споры о подследственности отдельных категорий уголовных дел и обеспечивающее специализацию правоохранительных органов в сфере расследования преступлений. Данное правило, судя по регламентации

подследственности уголовных дел новым УПК, нашло применение и, возможно, появится в развернутом виде в недалеком будущем.

11. Специализация в расследовании преступлений на примере следственного аппарата налоговой полиции подтверждает закрепление новых подходов к построению следственной работы в стране и имеет тенденцию к дальнейшему развитию. Это возможно путем наделения некоторых органов дознания страны, например, в системе юстиции, правом производства предварительного следствия в отношении преступлений, посягающих на интересы правосудия и общественные отношения в связи с исполнением судебных решений.

12. Создание следственного аппарата в органах налоговой полиции и расширение его компетенции в связи с Указами Президента от 6 мая и 12 октября 1998 года завершают в некоторой степени достаточно интенсивные в последние годы процессы реформирования правоохранительных органов. Создана модель правоохранительной системы, охватывающая оперативно-следственной работой основные блоки, слои и уровни преступной деятельности.

13. Общий анализ развития института подследственности уголовных дел на примере Казахстана приводит к следующим выводам:

- Обоснованная регламентация подследственности уголовных дел - неперемное условие эффективной борьбы с преступностью, исключаящее параллелизм в этой работе и смешение компетенции аппаратов расследования. Необоснованное определение подследственности уголовных дел ведет к искусственному усилению правоохранительных органов и раздвоению их функций.

- Реализация правил о подследственности уголовных дел предполагает участие прокурора - должностного лица, призванного обеспечивать соблюдение законности в этих вопросах и исключение споров о подследственности уголовных дел.

- Необходима конкретизация оснований передачи прокурором по собственной инициативе уголовного дела из одного аппарата расследования в другой, так как существующие правила не отражают интересов следственной практики.

- В условиях современного перераспределения объема процессуальных полномочий и ввиду актуальности борьбы с коррупцией в обществе должностные преступления должны расследоваться всеми правоохранительными органами, т.е. для них применимы правила альтернативной подследственности уголовных дел (кто возбудит, тот и расследует).

14. Фрагментарный анализ процессуальных оснований признания фактических данных недопустимыми в качестве доказательств свидетельствует

о появлении в отечественном уголовном процессе одного из эффективных механизмов воздействия судебной власти на повышение качества предварительного расследования уголовных дел, которое, к тому же, необязательно возникает только в судебных стадиях. Излагаемая проблема, будучи исключительно актуальной, требует обстоятельного изучения судебной практики, с выработкой нормативного постановления Пленума Верховного суда Республики, которое в настоящее время отсутствует. Полезным было бы рассмотрение в нем и порядка использования результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовным делам.

15. Многие упущения в борьбе с организованной преступностью можно объяснить отсутствием достаточной корреспонденции норм уголовного и уголовно-процессуального права. УК Республики содержит определение всех форм соучастия в преступлении, даже самостоятельный состав преступления, устанавливающий наказуемость организованных форм преступной деятельности. УПК (который, соответственно, должен адекватно предусматривать процессуальный порядок доказывания сложных форм преступной деятельности), хотя и содержит приемы и средства собирания доказательств, к сожалению, не регламентирует предмета работы следователя в делах об организованной преступности.

На наш взгляд, по делам о преступлениях, совершенных организованной группой или преступным сообществом, кроме установления общих обстоятельств, входящих в предмет доказывания по делу о любом расследуемом преступлении, выяснению должны подлежать:

- 1) наличие предварительного сговора о совместной преступной деятельности;
- 2) наличие объединения лиц в устойчивую организованную преступную группу;
- 3) наличие устойчивого структурного объединения, созданного для занятия преступной деятельностью;
- 4) роль организатора и других соучастников;
- 5) способы легализации нажитых преступным путем ценностей;
- 6) использование угроз и подкупа должностных лиц, представителей власти.

16. Крайне необходимо создание в стране специального научно-исследовательского института изучения проблем предотвращения, раскрытия и расследования преступлений, который, к сожалению, отсутствует.

Таким образом, данные выводы и предложения будучи небесспорными, продиктованы необходимостью дальнейшего повышения эффективности следственной практики в русле конституционных требований.