

Генеральная прокуратура Республики Казахстан

Университет КАЗГЮУ
НИИ уголовно-процессуальных исследований и
противодействия коррупции

КОГАМОВ М.Ч.

**КОММЕНТАРИЙ
К УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ
КОДЕКСУ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
2014 ГОДА**

*(постатейный, к нормам УПК
в редакции Законов РК
от 31 октября и 24 ноября 2015 года)*



Генеральная прокуратура Республики Казахстан

Университет КАЗГЮУ

НИИ уголовно-процессуальных исследований и противодействия коррупции

Когамов М.Ч.

**Комментарий
к Уголовно-процессуальному кодексу
Республики Казахстан 2014 года**

**(постатейный, к нормам УПК в редакции Законов РК
от 31 октября и 24 ноября 2015 года)**

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

Астана
2015

Когамов М.Ч.

Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан 2014 года (постатейный, к нормам УПК в редакции Законов РК от 31 октября и 24 ноября 2015 года) / Под общ. ред. А.К. Даулбаева. – Астана, 2015. – 220 с.

Комментарий содержит разъяснение норм Уголовно-процессуального кодекса РК 2014 года в редакции Законов РК от 31 октября 2015 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования системы отправления правосудия» и 24 ноября 2015 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам неработающих кредитов и активов банков второго уровня, оказания финансовых услуг и деятельности финансовых организаций и Национального Банка Республики Казахстан».

Комментарий адресован студентам, курсантам, слушателям, магистрантам, докторантам PhD юридических вузов, преподавателям права, ученым – юристам, сотрудникам органов уголовного преследования, прокурорам, адвокатам, судьям, а также всем, кого интересуют вопросы современного уголовного процесса Республики Казахстан.

Предисловие

(от автора)

Уважаемые коллеги!

Предлагаемый Вам Комментарий к нормам УПК в редакции Законов РК от 31 октября 2015 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования системы отправления правосудия» и 24 ноября 2015 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам неработающих кредитов и активов банков второго уровня, оказания финансовых услуг и деятельности финансовых организаций и Национального Банка Республики Казахстан» написан буквально по «горячим следам». Его оперативное написание вызвано тем, что нормы этих Законов вводятся в действие с 1 января 2016 года. Поэтому данный Комментарий позволит получить практикам дополнительные разъяснения и определенным образом подготовиться к судебной-прокурорской, следственной и адвокатской практике в сфере уголовного процесса в новых условиях.

Рекомендую рассматривать предлагаемый Комментарий в качестве составной части Комментария к УПК РК в двух томах, написанного мною в 2015 году.

В целях удобства пользования Комментарием новеллы, вводимые вышеуказанными Законами в УПК, выделены в тексте статей УПК курсивом, а дополнения к их разъяснениям – жирным шрифтом.

Итак, **31 октября 2015 года** подписан Закон РК, которым реализованы уголовно-процессуальные вопросы, предусмотренные Планом нации «100 шагов», а именно, расширение круга следственных действий, производство которых потребует получения санкции следственного судьи; увеличение круга дел, рассматриваемых по ходатайству подозреваемого, обвиняемого судом с участием присяжных заседателей; упразднение кассационной инстанции областного суда с возложением кассационного порядка пересмотра судебных актов на Верховный Суд и т.д.

Начнем по порядку.

Первое. Вводимые Законом РК от 31 октября и 24 ноября 2015 года новеллы вступают в действие с 1 января 2016 года.

Второе. Закон РК от 31 октября упраздняет в компетенции и полномочиях прокурора дачу санкции на любые следственные действия и окончательно закрепляет получение санкции следственного судьи наряду со случаями, предусмотренными ч. 1 ст. 55 УПК, также при необходимости производства осмотра жилого помещения, в том числе принудительно, обыска, личного обыска, выемки.

Третье. Вышеуказанный Закон регламентирует условия, основания, последовательность и порядок получения санкции следственного судьи на производство осмотра жилого помещения, в том числе при его осуществлении по основаниям, указанным в законе, в принудительном порядке.

Законом от 31 октября 2015 года допускается проведение осмотра жилого помещения без санкции следственного судьи, но с согласия проживающих в нем совершеннолетних лиц.

Кроме того, Закон разрешает производить осмотр жилого помещения без санкции следственного судьи только в случае неотложности, если жилое помещение одновременно выступает в качестве места происшествия. Затем, безусловно, следует процедура подтверждения законности или незаконности осмотра как со стороны прокурора, так и со стороны следственного судьи.

Четвертое. Санкция следственного судьи требуется во всех случаях производства обыска, который может быть осуществлен также принудительно в рамках данной санкции либо без санкции следственного судьи при условиях, диктующих неотложность его производства, но с последующим подтверждением его законности или незаконности в порядке, установленном для осмотра жилого помещения как места происшествия.

Пятое. Санкция следственного судьи необходима во всех случаях проведения стандартного личного обыска лица, в том числе возможности его осуществления принудительно в рамках этой санкции. Закон, как и ранее, особо оговаривает, что санкции следственного судьи, однако, не требуется в случаях, указанных в ч. 3 ст. 255 УПК (сразу после задержания, при заключении под стражу, при производстве обыска помещения).

Шестое. В отношении выемки предметов и документов и т.д. Закон РК от 31 октября 2015 года, как правило, не требует санкции следственного судьи. Вместе с тем он особо оговаривает, что такая санкция необходима при выемке документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, которая при этом может в рамках указанной санкции при наличии оснований производиться и принудительно.

Выемка документов с вышеуказанными признаками может производиться и без санкции следственного судьи при условии неотложности ее осуществления, но с последующим подтверждением ее законности или незаконности в порядке, установленном для осмотра жилого помещения как места происшествия.

Седьмое. Важное уточнение осуществлено Законом от 31 октября в процессуальной форме получения санкции следственного судьи при заключении лица под стражу. В частности, это касается обязательности ознакомления защитника с материалами дела, положенными в основу ходатайства о заключении под стражу: теперь эта возможность предоставляется следственным судьей защитнику до начала судебного заседания по вышеуказанному вопросу.

Восьмое. Закон от 31 октября расширил круг дел, по которым при наличии ходатайства подозреваемого, обвиняемого, заявленного до начала главного судебного разбирательства, допускается суд с участием присяжных заседателей (похищение человека, ч. 3 ст. 125 УК; торговля людьми, ч. 4 ст. 128 УК; вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность преступной группы, ч. 5 ст. 132 УК; торговля несовершеннолетними, ч. 4 ст. 135 УК).

Девятое. В соответствии с этим же Законом Верховный Суд становится судом кассационной инстанции, имеющим право пересматривать по существу

все судебные акты, вступившие в законную силу, с упразднением надзорного порядка пересмотра судебных актов (одновременно упраздняется эта инстанция в структуре органов областного суда). Соответственно, вносятся коррективы в отдельные судебные принципы уголовного процесса; в правила производства выплат в возмещение вреда, допущенного в ходе уголовного процесса; в вопросы подсудности; в деятельность суда с участием присяжных заседателей.

При наличии оснований, указанных в законе, Верховный Суд вправе также пересмотреть судебные акты, не бывшие предметом пересмотра в апелляционном порядке в областном суде; судебные акты по делам об уголовных проступках и преступлениях небольшой тяжести и даже собственные постановления, вынесенные ранее в кассационном порядке.

Десятое. Закон РК от 31 октября 2015 года активно вводит в уголовный процесс, наряду с письменным и иным документооборотом, элементы электронного документооборота (электронный документ, как источник доказательств и как деловой процессуальный документ в досудебных и судебных стадиях; см. также Закон РК от 7 января 2003 года «Об электронном документе и электронной цифровой подписи»).

Одиннадцатое. Обеспечению прозрачности и открытости судебной деятельности посвящены нормы Закона от 31 октября, касающиеся внедрения в главное судебное разбирательство средств аудио-, видеозаписи судебных заседаний.

Двенадцатое. С учетом того, что нововведения вводятся в действие с 1 января 2016 года, новые кассационные начала в деятельности Верховного Суда новый закон распространяет на довольно значительный круг судебных актов нижестоящих судов по уголовным делам уже с наступления этой даты.

Относительно **Закона от 24 ноября 2015 года** следует отметить, что им также затронуты вопросы уголовного процесса. Что здесь имеется в виду. Дело в том, что указанным Законом статья 239 УК «Доведение до неплатежеспособности» дополнена частью третьей, которая в силу специфики состава преступления отнесена к подследственности следователей службы экономических расследований (см. ч. 3-1 ст. 187 УПК РК «Подследственность»).

**Доктор юридических наук,
профессор**

М. Когамов

8 декабря 2015 года