

**УГОЛОВНО-
ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ
КОДЕКС
КЫРГЫЗСКОЙ
РЕСПУБЛИКИ
2017 ГОДА:
НОВЕЛЛЫ**



Учебно-практическое пособие

**УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ
КОДЕКС КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ
2017 ГОДА: НОВЕЛЛЫ**

УЧЕБНО-ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

Бишкек - 2018

УДК 343
ББК 67.99 (2Ки) 93
К 90

Рецензенты:

Воронцова И. Н., судья, председатель Бишкекского городского суда;

Кулжабаев М. Ж., заместитель начальника управления организационного обеспечения и экспертизы нормативных правовых актов Генеральной прокуратуры КР;

Коомбаев А. А., начальник Главного штаба МВД КР, доктор юридических наук, полковник милиции;

Баетов А. Б., председатель учебно-методической комиссии Учебного центра адвокатов Адвокатуры КР, доктор юридических наук, доцент.

Одобрено Учебно-методическим советом
Кыргызского национального университета им. Ж. Баласагына

Кулбаев А. К.

К 90 Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики 2017 года: новеллы.
Учебно-практическое пособие. – Б., 2018. – 183 с.

ISBN 978-9967-32-308-7



ОБЪЕДИНЕННЫЕ НАЦИИ
ПРАВА ЧЕЛОВЕКА
УПРАВЛЕНИЕ ВЕРХОВНОГО КОМИССАРА

Настоящее пособие разработано при финансовой поддержке Регионального отделения Управления Верховного Комиссара ООН по Правам Человека для Центральной Азии (УВКПЧ РОЦА). Взгляды, выраженные в этой публикации, являются мнением автора и не обязательно отражают точку зрения Организации Объединенных Наций/УВКПЧ.

Все права защищены. Настоящее пособие может быть копировано или использовано только в некоммерческих целях для обучения, научных работ при предварительном уведомлении УВКПЧ РОЦА.

К 1203021300-18
ISBN 978-9967-32-308-7

УДК 343
ББК 67.99 (2Ки) 93

© Кулбаев А.К., 2018

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	5
Принятые сокращения	6
Введение.....	9
Глава 1. Начало досудебного производства	11
1. Процессуальный порядок начала досудебного производства	11
2. Причины упразднения стадии возбуждения уголовного дела.....	15
3. Виды уголовного преследования и особенности начала досудебного производства	18
Глава 2. Следственные действия.....	21
1. Гласные следственные действия	22
2. Специальные (негласные) следственные действия	32
3. Процессуальный порядок проведения специальных (негласных) следственных действий	42
Глава 3. Уведомление о подозрении	51
1. Процессуальный статус подозреваемого.....	51
2. Основание и порядок уведомления лица о подозрении.....	54
3. Задержание подозреваемого.....	58
4. Процессуальные гарантии защиты от пыток в новом УПК КР.....	63
Глава 4. Участники уголовного процесса.....	78
1. Классификация участников уголовного процесса.....	78
2. Вступление адвоката в уголовное судопроизводство и его полномочия	82
Глава 5. Следственный судья.....	91
1. Процессуально-правовой статус следственного судьи	91
2. Полномочия следственного судьи и его классификация	92
Глава 6. Депонирование доказательств	112
1. Понятие и основание депонирования показаний	112
2. Процессуальный порядок депонирования показаний	115

Глава 7. Процессуальные соглашения	120
1. Процессуальное соглашение о признании вины.....	121
2. Процессуальное соглашение о сотрудничестве.....	126
3. Процессуальное соглашение о примирении сторон.....	132
4. Иные формы признания вины	134
Глава 8. Производство по делам о проступках	143
1. Общие положения производства по делам о проступках	143
2. Досудебное производство по делам о проступках	147
3. Судебное производство по делам о проступках.....	149
4. Частное обвинение по делам о проступках.....	149
Глава 9. Производство уголовных дел и дел о проступках в судах	153
1. Производство дел в суде первой инстанции	154
2. Производство дел в суде апелляционной инстанции.....	163
3. Производство дел в суде кассационной инстанции.....	167
Глава 10. Особые производства в уголовном процессе	171
1. Производство по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу	172
2. Уголовное судопроизводство по применению probation	175
Приложение 1. Схемы	179
Приложение 2. Закон КР от 24.01.2017 г. № 10 «О введении в действие Уголовного Кодекса, Кодекса о проступках, Уголовно-процессуального кодекса, Уголовно-исполнительного кодекса, Закон КР «Об основах амнистии и порядке ее применения»» (извлечение)...	181

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящее учебно-практическое пособие по новеллам УПК КР было разработано в целях помощи практическим работникам, преподавателям, тренерам в усвоении учебного материала и понимании новых положений УПК КР и его правильном применении. Написанию настоящей работы предшествовала многолетняя работа большого количества людей над проектом УПК КР. В работу были вовлечены ведущие представители академических кругов, правоохранительной и судебной системы, государственных органов, а также известные национальные и международные эксперты. При разработке проекта УПК КР, экспертная рабочая группа под руководством д.ю.н. Сманалиева К. М. ставила перед собой задачу создания системы правосудия, основанной на состязательности и равенстве сторон, защиты прав личности. На протяжении всего времени судебная реформа активно поддерживалась международными организациями и партнерами по развитию, включая Программу развития ООН, Региональное отделение Управления Верховного комиссара ООН по правам человека для Центральной Азии, Управление ООН по наркотикам и преступности, Программный Центр ОБСЕ в Бишкеке, Фонд Сорос-Кыргызстан и другие.

После принятия новой Конституции Кыргызской Республики в 2010 году, в стране следом была инициирована судебно-правовая реформа в соответствии с Указом Президента Кыргызской Республики «О мерах по совершенствованию правосудия в Кыргызской Республике» от 8 августа 2012 года № 147. Одной из основных целей реформы является приведение законодательства Кыргызской Республики в соответствие с нормами международного права и международными стандартами в области прав человека, что должно обеспечить расширение сферы судебной защиты прав и свобод граждан, повышение доступности правосудия. В феврале 2013 года распоряжением Руководителя Аппарата Президента были созданы экспертные рабочие группы по разработке проектов новых кодексов, а уже 22 декабря 2016 года Уголовно-процессуальный кодекс КР был принят Жогорку Кенешем в трёх чтениях и вступает в силу с 1 января 2019 года.

Учебно-практическое пособие предназначено для следователей, адвокатов, прокуроров, судей, сотрудников органов дознания и имеет цель оказать им помощь в освоении норм УПК КР как самостоятельно, так и на учебных занятиях. Пособие может быть также использовано в качестве учебно-методического материала в учебных центрах правоохранительных органов, судебной системы, адвокатов и юридических факультетах ВУЗов.

Региональное отделение УВКЧП ООН для Центральной Азии

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

Конституция КР – Конституция Кыргызской Республики, принята референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года (В редакции Закона КР от 28 декабря 2016 года № 218).

Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП) – Международный пакт о гражданских и политических правах, г. Нью-Йорк от 16 декабря 1966 года. Кыргызская Республика присоединилась постановлением Жогорку Кенеша КР от 12 января 1994 года № 1406-XII.

УПК КР – Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 20 (Вводится в действие Законом КР от 24 января 2017 года № 10 с 1 января 2019 года).

УПК КР 1999 года – Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 62 (В редакции Законов КР от 22 июня 2001 г. № 55, 28 июня 2001 г. № 62, 4 августа 2001 г. № 81, 20 марта 2002 года № 41, 16 октября 2002 г. № 141, 13 марта 2003 г. № 61, 11 июня 2003 г. № 98, 5 августа 2003 г. № 192, 14 ноября 2003 г. № 221, 24 марта 2004 г. № 47, 28 марта 2004 г. № 52, 24 мая 2004 г. № 68, 8 августа 2004 г. № 111, 22 июля 2005 г. № 112, 6 февраля 2006 г. № 35, 19 июля 2006 г. № 123, 8 августа 2006 г. № 157, 24 ноября 2006 г. № 188, 29 декабря 2006 г. № 232, 9 февраля 2007 г. № 13, 13 июня 2007 г. № 87, 25 июня 2007 г. № 91, 25 июня 2007 г. № 93, 14 июля 2008 г. № 142, 14 июля 2008 г. № 143, 18 июля 2008 г. № 144, 5 августа 2008 г. № 193, 17 октября 2008 г. № 220, 17 июля 2009 г. № 225, 17 июля 2009 г. № 231, 17 июля 2009 г. № 234, 24 июля 2009 г. № 246, 12 октября 2009 г. № 267, 12 октября 2009 г. № 268, 26 октября 2009 г. № 288, 26 октября 2009 г. № 289, 10 февраля 2010 г. № 27, 25 февраля 2010 г. № 35, 11 июля 2011 г. № 89, 26 июля 2011 г. № 141, 9 августа 2011 г. № 152, 27 октября 2011 г. № 186, 16 ноября 2011 г. № 214, 1 марта 2012 г. № 10, 8 мая 2012 г. № 48, 12 июля 2012 г. № 105, 16 июля 2012 г. № 111, 16 июля 2012 г. № 114, 10 августа 2012 г. № 164, 2 июля 2012 г. № 109, 11 июля 2013 г. № 129, 24 июля 2013 г. № 155, 24 июля 2013 г. № 159, 30 июля 2013 г. № 169, 3 августа 2013 г. № 179, 11 января 2014 г. № 4, 15 января 2014 г. № 11, 30 января 2014 г. № 22, 20 февраля 2014 г. № 36, 22 марта 2014 г. № 52, 17 мая 2014 г. № 68, 28 мая 2014 г. № 80, 10 июля 2014 г. № 127, 14 июля 2014 г. № 133, 18 ноября 2014 г. № 155, 31 декабря 2014 г. № 181, 16 февраля 2015 г. № 33, 10 марта 2015 г. № 53, 7 августа 2015 г. № 222, 6 мая 2016 г. № 54, 6 мая 2016 г. № 55, 16 декабря 2016 г. № 207, 23 декабря 2016 г. № 217, 10 февраля 2017 г. № 22, 28 июля 2017 г. № 149, 28 июля 2017 г. № 162, 22 ноября 2017 г. № 191). Утрачивает силу с 1 января 2019 года в соответствии с Законом КР от 24 января 2017 года № 10.

УК КР – Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 19

(Вводится в действие Законом КР от 24 января 2017 года № 10 с 1 января 2019 года).

Кодекс о проступках – Кодекс Кыргызской Республики о проступках от 1 февраля 2017 года № 18 (Вводится в действие Законом КР от 24 января 2017 года № 10 с 1 января 2019 года).

УИК КР – Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики от 31 января 2017 года № 17 (Вводится в действие Законом КР от 24 января 2017 года № 10 с 1 января 2019 года).

Кодекс о нарушениях – Кодекс Кыргызской Республики о нарушениях от 13 апреля 2017 года № 58 (Вводится в действие с 1 января 2019 года).

Закон о введении в действие УПК – Закон Кыргызской Республики от 24 января 2017 года № 10 «О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики, Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах амнистии и порядке ее применения».

Конституционный закон о статусе судей – Конституционный Закон Кыргызской Республики от 9 июля 2008 года № 141 «О статусе судей Кыргызской Республики» (В редакции Закона КР от 19 января 2010 г. № 6, конституционных Законов КР от 13 июня 2011 г. № 41, 26 мая 2012 г. № 66, 10 августа 2012 г. № 167, 11 июля 2013 г. № 130, 26 июня 2014 г. № 94, 7 июля 2014 г. № 116, 27 июля 2016 г. № 149, 29 ноября 2016 г. № 192, 8 декабря 2016 г. № 194, 23 декабря 2016 г. № 216, 28 июля 2017 г. № 148).

Закон о Верховном суде и местных судах – Закон Кыргызской Республики от 18 июля 2003 года № 153 «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах» (В редакции Законов КР от 10 июля 2004 г. № 85, 7 июля 2006 г. № 105, 7 мая 2007 г. № 69, 1 июня 2007 г. № 76, 25 июня 2007 г. № 91, 23 июня 2008 г. № 134, 13 июня 2011 г. № 39, 27 июля 2016 г. № 151, 30 июля 2016 г. № 154, 5 августа 2016 г. № 165, 23 декабря 2016 г. № 217, 28 июля 2017 г. № 149).

Конституционный закон об отдельных полномочиях прокуратуры – Конституционный закон Кыргызской Республики от 13 июля 2017 года № 124 «Об отдельных полномочиях прокуратуры, установленных Конституцией Кыргызской Республики».

Закон об адвокатуре и адвокатской деятельности – Закон Кыргызской Республики от 14 июля 2014 года № 135 «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» (В редакции Законов КР от 27 июля 2016 г. № 147, 12 декабря 2016 г. № 196, 19 апреля 2017 г. № 61).

Закон о гарантированной государством юридической помощи – Закон Кыргызской Республики от 16 декабря 2016 года № 201 «О гарантированной государством юридической помощи».

Закон о пробации – Закон Кыргызской Республики от 24 февраля 2017 года № 34 «О пробации».

Закон о медиации – Закон Кыргызской Республики от 28 июля 2017 года № 161 «О медиации».

Закон об ОРД – Закон Кыргызской Республики от 16 октября 1998 года № 131 «Об оперативно-розыскной деятельности» (В редакции Законов КР от 4 августа 2001 г. № 81, 20 марта 2002 г. № 41, 11 июня 2003 г. № 98, 12 июня 2003 г. № 105, 28 марта 2004 г. № 52, 15 августа 2007 г. № 152, 23 мая 2008 г. № 97, 14 июля 2008 г. № 143, 11 марта 2009 г. № 80, 24 февраля 2010 г. № 33, Декрета Временного Правительства КР от 17 сентября 2010 г. ВП № 128, Законов КР от 26 сентября 2011 г. № 154, 10 августа 2012 г. № 164, 22 мая 2013 г. № 76, 11 июля 2013 г. № 129, 18 февраля 2014 г. № 31, 28 июля 2017 г. № 162).

Закон о судебных приставах – Закон Кыргызской Республики от 5 августа 2016 года № 164 «О судебных приставах».

Закон о защите прав свидетелей, потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства – Закон Кыргызской Республики от 16 августа 2006 года № 170 «О защите прав свидетелей, потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства».

Кодекс о детях – Кодекс Кыргызской Республики о детях от 10 июля 2012 года № 100 (В редакции Закона КР от 27 апреля 2017 года № 64).

Закон о судебно-экспертной деятельности – Закон КР от 24 июня 2013 года № 100 «О судебно-экспертной деятельности».

ВВЕДЕНИЕ

Новый уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 2 февраля 2017 года № 20 был принят Жогорку Кенешем Кыргызской Республики 22 декабря 2016 года.

Принятый УПК КР разработан в рамках реализации Указа Президента Кыргызской Республики «О мерах по совершенствованию правосудия в Кыргызской Республике» от 8 августа 2012 года № 147 и решений Совета по судебной реформе при Президенте Кыргызской Республики. В разработке нового кодекса в составе экспертной рабочей группы приняли участие работники судов и правоохранительных органов, адвокаты, ведущие юристы – ученые, а также эксперты международных организаций в области прав человека.

Основная идея нового УПК КР состоит в трансформировании отправления правосудия в сфере уголовного судопроизводства в соответствии с нормами Конституции КР и международными стандартами в области прав человека. Безусловно, в отличие от предыдущих кодексов (УПК Кирг. ССР от 29.12.1960 г., УПК КР от 30.06.1999 г. № 62) в новом качественно усилена защита прав и законных интересов личности, проведено более четкое размежевание процессуальных функций и существенно расширены границы состязательного процесса не только в судебном, но и в досудебном производстве. Почему при разработке нового УПК КР идея состязательного процесса была принята за основу? В первую очередь это связано с тем, что именно такого подхода требует Конституция Кыргызской Республики: «Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон» (ч. 3 ст. 99).

Следует отметить, что в ходе судебной реформы в стране обновлен целый ряд кодексов и законов. Так, одновременно с новым УПК в «пакете» были приняты новый Уголовный Кодекс, Кодекс о проступках, Уголовно-исполнительный кодекс и другие «родственные» законы, что позволяет увидеть не только масштабность преобразований, но и исключить рассогласованность между системообразующими отраслями законодательства.

Согласно закону КР от 24.01.2017 г. № 10 принятые новые кодексы вступают в силу только с 1 января 2019 года. К тому времени необходимо привести в соответствие нормативно-правовые акты, а для полноценной и качественной реализации новых институтов и процедур УПК также требуется увеличение штатной численности судей, которые будут осуществлять

судебный контроль (следственных судьей); оснастить современными техническими средствами суды и правоохранительные органы - электронной системой Единый реестр преступлений и проступков; аудио-, видеозаписью судебных заседаний (аудио-, видеопротокол); специальными следственными кабинетами для допросов с применением аудио-, видеозаписью. Кроме того, по новеллам необходимо обучить правоприменителей (судей, прокуроров, следователей, адвокатов и др.).

В настоящем учебно-практическом пособии сделана попытка дать научное и практическое разъяснение новым институтам и положениям УПК 2017 года в соответствии с Конституцией КР и международно-правовых норм о правах человека, а также их соотношение с нормами новых Уголовного кодекса, Кодекса о проступках и других законов.

При раскрытии вопросов нового УПК КР был использован сравнительный анализ с аналогичными нормами действующего УПК КР 1999 года, а в ряде случаев с нормами УПК России, Украины и Казахстана. Отдельные ключевые положения изложены в виде схем и бланков процессуальных документов. В приложении дано извлечение из Закона о введении в действие новых кодексов, которым регламентированы вопросы, связанные с производством дел в переходной период.

Следует отметить, что УПК 2017 года не лишен пробелов и технических ошибок. Также известно, что невозможно абсолютно полное и исчерпывающее регулирование в УПК всех правоотношений, возникающих в процессе уголовного судопроизводства. С учетом этого, в данном пособии по отдельным пробелам УПК предлагается возможность их преодоления использованием в ходе уголовного судопроизводства аналогии закона. Аналогией процессуального закона принято считать применение судом, прокурором и следователем норм права, которые прямо не разрешают конкретный вопрос, а регулируют деятельность субъектов уголовно-процессуальных отношений в сходных ситуациях.

ГЛАВА 1. НАЧАЛО ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА

1. Процессуальный порядок начала досудебного производства

Начало досудебного производства по уголовным делам и делам о проступках регламентировано главой 20 Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики.

По новому УПК КР досудебное производство начинается с момента регистрации заявления, сообщения о преступлении и (или) проступке в Едином реестре преступлений и проступков и заканчивается направлением прокурором материалов дела в суд для рассмотрения его по существу или о применении принудительных мер медицинского характера либо прекращением дела (п. 8 ст. 5, 241 УПК).

А само досудебное производство по преступлению осуществляется в рамках уголовного дела в форме следствия, а по проступкам — в форме производства по делам о проступках.

Единый реестр преступлений и проступков — это электронная база данных, функционирующая согласно положениям УПК КР, в которую вносятся сведения о начале досудебного производства, процессуальных действиях и решениях, движении уголовного дела и (или) дела о проступках, заявителях и участниках уголовного судопроизводства.

В УПК КР (п. 9 ст. 5, ст. 149–151, ст. 233) содержатся нормы, касающиеся общих положений Единого реестра преступлений и проступков (далее — ЕРПП). Все остальные вопросы, детали связанные с порядком приема и регистрации заявления, сообщения или рапорта о преступлениях и проступках, а также формирования Единого реестра преступлений и проступков определяются подзаконным актом — Положением¹.

Поводы и сроки начала досудебного производства. В соответствии со статьей 148 УПК КР досудебное производство начинается с момента вне-

¹ Согласно Комплексу мер по реформе системы правоохранительных органов КР (Утвержден Указом Президента КР от 18 июля 2016 года УП №161) формирование уголовно-правовой статистики было передано из МВД в органы прокуратуры. В связи с этим разработка Положения ЕРПП возложена на Управление правовой статистики Генеральной прокуратуры КР. Кроме того, в числе основных функций данного управления является осуществление контроля за реализацией учетно-регистрационной деятельности в сфере преступлений и проступков, в том числе, в качестве администратора электронной базы данных ЕРПП.

сведения сведений в Единый реестр преступлений и проступков. Эти сведения могут содержаться в следующих поводах:

- заявления, сообщения о совершенном преступлении либо проступке;
- рапорта о непосредственном обнаружении обстоятельств, которые свидетельствуют о совершенном преступлении, проступке;
- при поступлении выделенных материалов уголовных дел и дел о проступках;
- при поступлении материалов досудебного производства из иностранного государства.

Согласно ч. 1 ст. 149 УПК КР сведения в Единый реестр преступлений и проступков должно быть внесено безотлагательно, не позднее 24 часов с момента получения заявления, сообщения о совершенном преступлении либо проступке.

Заявитель о преступлении предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос по ст. 344 УК КР¹, о чем в поданном заявлении или протоколе принятого устного заявления делается отметка, которая удостоверяется подписью заявителя.

Заявителем о преступлении может быть как пострадавший от преступления, так и иное лицо, которое обратилось с заявлением или сообщением о преступлении и (или) проступке, совершенном не в отношении его, а в отношении другого лица.

Следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания, прокурор вправе внести информацию в ЕРПП самостоятельно, по собственной инициативе, если им стало известно о совершении преступления или проступке.

¹ Статья 344 УК КР. Заведомо ложное сообщение о совершении преступления

1. Заведомо ложное сообщение о совершении преступления, - наказывается исправительными работами III категории или штрафом IV категории, или лишением свободы I категории.

2. То же деяние:

1) совершенное с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления;

2) соединенное с искусственным созданием доказательств обвинения;

3) совершенное из корыстных побуждений;

4) совершенное в интересах организованной группы или преступной организации, - наказывается исправительными работами IV категории или штрафом V категории, или лишением свободы II категории.

Таким образом, согласно ч. 1 ст. 149 УПК КР субъектами, наделенными полномочием вносить информацию в ЕРПП являются:

- уполномоченное должностное лицо органа дознания;
- следователь;
- прокурор.

Эти должностные лица в установленном порядке имеют электронные «ключи» для доступа к системе ЕРПП и о начале досудебного производства заполняют электронную форму (карточку), которая должна включать следующие сведения:

- дату поступления заявления, сообщение о преступлении либо проступке или обнаружение из другого источника обстоятельств, свидетельствующих о возможном совершении преступления либо проступка;
- фамилию, имя, отчество потерпевшего или заявителя либо другой источник, в котором были обнаружены обстоятельства, свидетельствующие о возможном совершении преступления либо проступка;
- краткое изложение обстоятельств, которые могут свидетельствовать о совершении преступления либо проступка, приведенных потерпевшим, заявителем или выявленных из другого источника;
- предварительную правовую квалификацию преступления либо проступка с указанием статьи (части статьи) Уголовного кодекса или Кодекса о проступках;
- фамилию, имя, отчество и должность уполномоченного лица, которое внесло сведения в ЕРПП.

Согласно ч. 2 ст. 150 УПК КР, по каждому зарегистрированному заявлению, сообщению о совершенном преступлении либо проступке автоматически фиксируется дата внесения информации и присваивается порядковый номер уголовного дела или дела о проступке.

На момент регистрации заявления, сообщения в ЕРПП не всегда имеется возможность правильно определить, о каком именно преступлении или проступке идет речь. Поэтому, дается **предварительная правовая квалификация деянию** по сведениям, имеющимся на момент регистрации. В последующем, по результатам проведенных следственных действий деяние может быть переквалифицировано, а также разрешен вопрос о передаче дела по правилам последственности (ст. 153) или подведомственности (ст. 503),

о чем вносится соответствующая информация в ЕРПП, с заполнением соответствующей электронной формы.

В ЕРПП **вносится сведение о факте совершенного преступления или проступка**, а не в отношении конкретного лица. Если было внесено сведение в отношении лица в Единый реестр преступлений и проступков, то согласно ч. 5 ст. 233 УПК КР данный факт внесения до уведомления его о подозрении или о задержании в качестве подозреваемого не влечет каких-либо правовых последствий для данного лица.

Проведение процессуальных действий, в том числе следственных, до внесения сведений в Единый реестр или без такого внесения не допускается.

О начале досудебного производства следователь по уголовному делу, уполномоченное должностное лицо органа дознания по делам о проступках, не позднее 24 часов, уведомляет надзирающего прокурора, а также об этом сообщается физическому или юридическому лицу, от которого поступило заявление или сообщение о преступлении или проступке.

Обязательность уведомления прокурора вызвана его полномочием: осуществлять надзор за соблюдением требований УПК КР о принятии и регистрации в ЕРПП органами досудебного производства. **Надзирающий прокурор имеет полный доступ к электронной системе ЕРПП**, а также к материалам, документам и иным сведениям, касающимся уголовных дел и дел о проступках (п.1 ч. 2 ст. 33 УПК).

Руководитель следственного подразделения в рамках определенных ст. 36 УПК полномочий по организации работы и контролю за своевременностью действий следователей по находящимся в их производстве уголовным делам, также должны иметь доступ к информации ЕРПП по делам расследуемых в возглавляемом следственном подразделении. По делам о проступках такими же полномочиями должен быть наделен **начальник органа дознания** (ст. 40 УПК).

Внедрение электронной системы ЕРПП позволит обеспечить гражданам **их конституционное право на доступ к информации** (ст. 33 Конституции КР). Физическим и юридическим лицам, от которых поступило заявление (сообщение) о преступлении или проступке, а также потерпевшему и подозреваемому должен быть обеспечен доступ к ЕРПП. Между тем, в целях недопущения разглашения данных досудебного производства (ст. 160 УПК) разрешается только ограниченный доступ к сведениям ЕРПП. Заявителю предоставляется информация о начале досудебного производства с указанием регистрационного номера ЕРПП, об уголовно-правовой квалификации

преступления (проступка) и факты расследуемого дела.

УПК КР содержит только норму о регистрации в ЕРПП заявлений (сообщений) о совершенном преступлении (проступке). При этом отказ от регистрации не допускается и влечет в отношении соответствующих должностных лиц установленную законом ответственность (ч. 2 ст. 151 УПК).

В главе 20 УПК КР не предусмотрено **право на обжалование** заинтересованными лицами действий (бездействий) должностных лиц по регистрации заявлений, сообщений в ЕРПП. Запрета тоже нет. Поэтому, руководствуясь общими правилами, предусмотренными в главе 16 УПК КР «Обжалование действий и решений государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство» заинтересованные лица вправе обратиться с жалобой к прокурору, руководителю следственного подразделения (ст. 131) или следственному судье (ст. 262) по вопросу регистрации заявлений, сообщений в ЕРПП.

Таким образом, в новом УПК КР стадия возбуждения уголовного дела упразднена. Для того, чтобы начать досудебное производство не требуется вынесения юридического акта о возбуждении уголовного дела. Если имеются поводы (заявление, сообщение), то вносится сведения в ЕРПП, заполнив соответствующую электронную форму на выявленное преступление (проступок).

2. Причины упразднения стадии возбуждения уголовного дела

По УПК КР 1999 года с момента появления повода для возбуждения уголовного дела проводится доследственная проверка в сроки — до 3-х суток либо 10 суток, и в исключительных случаях до 1 месяца. По сути, на практике эта доследственная проверка превратилась в «расследование до расследования». Но, проблема заключается в том, что данная проверка является непроцессуальной деятельностью следователя, органа дознания, ибо это не регламентируется уголовно-процессуальным законом; во-вторых, процессуальный статус участников данной стадии (заявителя, пострадавшего, очевидца и лица, находящегося под подозрением) и на них не распространяются процессуальные гарантии. Поэтому правоотношения следователя, органа дознания с гражданами в стадии ВУД нельзя назвать полностью уголовно-процессуальным правоотношением. Правда, УПК допускает до принятия решения о возбуж-

дении уголовного дела проведение таких следственных действий, как осмотр места происшествия и назначение экспертизы (ч.1 ст. 165). Однако, нормы, регламентирующие проведение данных следственных действий рассчитаны на стадию следствия, в которой гарантируется обеспечение прав участников следственных действий. Например, право заинтересованных участников процесса при назначении экспертизы знакомится с этим постановлением о назначении экспертизы, заявлять отвод эксперту и т. д. (ст. 202). Эти и другие требования закона невозможно реализовать в стадии ВУД.

Кроме того, содержание доследственной проверки заключается, как правило, в получении письменных объяснений по результатам опроса пострадавшего, очевидца, лица, находящегося под подозрением. В связи с тем, что порядок проведения таких опросов не регламентируется УПК, опрашиваемый не может воспользоваться процессуальными правами и гарантиями, которыми обладают свидетель, потерпевший, подозреваемый (например, свидетельский иммунитет, право на адвоката). Именно по этой причине в ходе доследственной проверки на практике распространены факты коррупционных проявлений и применение пыток.

По стат. данным МВД КР, наблюдается рост «отказных материалов» по результатам доследственной проверки. Так, количество отказных материалов, то есть решений об отказе в возбуждении уголовного дела в 2012 году составило — 66 876, что составило 73% от общего количества заявлений и сообщений, зарегистрированных в Книге учета преступлений, а в последующие годы: 2013 г. — 73 890 (74%), 2014 г. — 777 521 (75%), 2015 г. — 84 189 (78%), 2016 г. — 89 692 (81%).

В эти цифры входят также решения об отказе в возбуждении уголовного дела по не реабилитирующим основаниям, что прямо противоречит принципам уголовного судопроизводства. Например, вынесение решения об отказе по пункту 12 статьи 28 УПК КР 1999 года «при отказе потерпевшего от поддержания частного и частно-публичного обвинения и (или) при достижении согласия обвиняемого с потерпевшим в соответствии со статьей 66 Уголовного кодекса Кыргызской Республики». Так, в 2016 году по данному основанию было отказано по 15 249 фактам совершенных преступлений, из них: нанесение телесного повреждения и семейное насилие — 5636; кража — 1329; мошенничество — 1198; хулиганство — 1197; ДТП — 755; самоуправство — 431; грабеж — 282; изнасилование — 181 и др.

Таким образом, практика показывает, что стадия возбуждения уголов-

ного дела (ВУД) перестала быть своеобразным «процессуальным фильтром», благодаря которой «отсеивалась» бы информация о преступлении и не допускались бы нарушения законности. Поэтому законодатель исключил стадию возбуждения уголовного дела в новом УПК КР.

Если обратиться к законодательству зарубежных стран, то такой начальной стадии как возбуждение уголовного дела нет, за исключением отдельных стран СНГ. Заметим, что в принятых в последние годы УПК Украины (2012 г.) и Казахстана (2014 г.) отсутствует такая стадия, и досудебное расследование начинается с момента регистрации в Едином реестре.

Пример. В отделение милиции обратился гражданин Н. с заявлением, что сосед Б. со своим другом избил его и забрал принадлежащий ему сотовый телефон. Заявление было оформлено по установленной форме, с предупреждением заявителя об уголовной ответственности за заведомо ложный донос.

Как в таких случаях поступают согласно требованиям УПК КР 1999 года? Такое заявление регистрируется в Книге учета преступлений (КУП), после чего передается следователю, который проводит доследственную проверку, чтобы установить действительно ли произошло описываемое в заявлении преступление. Заявителя по обстоятельству зарегистрированного заявления опрашивают с получением письменного объяснения и направляют в судебно-медицинскую экспертизу (СЭМ) для определения тяжести причиненного телесного повреждения; участковый инспектор милиции либо оперуполномоченный уголовного розыска направляется для установления очевидцев происшествия и принятия мер по задержанию подозреваемых. Проводится осмотр места происшествия. После того, как будет готово заключение СЭМ и будут выяснены все другие обстоятельства дела следователь выносит постановление о возбуждении уголовного дела. На практике для того, чтобы дело считалось возбужденным, не достаточно одного постановления, следователь также должен заполнить статистическую карточку форму № 1 «на выявленное преступление» и подписать у надзирающего прокурора, а затем получить регистрационный номер в информационно-аналитическом отделе милиции. После этого начинается следствие, и следователь по правилам, установленным УПК КР, повторно вызывает свидетелей, потерпевшего, подозреваемого теперь уже на допросы, которые по сути не отличаются от ранее проведенных опросов.

А как будут поступать в условиях действия УПК КР 2017 года? В отделении милиции после подачи гражданином Н. заявления, оно передается следователю, который обязан в течение 24-х часов внести сведения об этом

в Единый реестр, заполнив на компьютере, подключенном к системе ЕРПП, электронную статистическую форму (аналогичную бумажной карточке-форме № 1), в одной графе которой будет указана предварительная правовая квалификация преступления. Автоматизированная система присваивает номер уголовного дела и с этого момента начинается досудебное производство. Далее следователь, проводит полноценное расследование по правилам, определенным нормами УПК КР: назначает экспертизу, проводит допрос, дает отдельные поручения тем же участковым или оперуполномоченным уголовного розыска провести следственные действия. При этом следователь обязан разъяснять процессуальные права, обязанности и обеспечить их реализацию каждому участнику процесса (потерпевшему, подозреваемому, свидетелю).

3. Виды уголовного преследования и особенности начала досудебного производства

В новом УПК КР, как и в предыдущем УПК КР 1999 года в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование, включая обвинение в суде, осуществляется в частном, частно-публичном и публичном порядке (ст. 23 УПК).

Виды уголовного преследования (обвинение) отличаются друг от друга по уголовно-правовым и уголовно-процессуальным критериям. Уголовно-правовой критерий является основным и отражает характер и тяжесть совершенного преступления и проступка. Именно в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления и проступка уголовное преследование осуществляется в частном, частно-публичном и публичном порядке. **Уголовно-процессуальным критерием выступает различный порядок начала досудебного производства и прекращения дел частного, частно-публичного и публичного обвинения.**

К делам частного обвинения относятся проступки, предусмотренные Кодексом о проступках:

- статьей 65 «Побои»,
- статьей 66 «Причинение легкого вреда здоровью»,
- статьей 67 «Причинение менее тяжкого вреда здоровью по неосторожности»,
- статьей 68 «Заражение венерической болезнью»,
- статьей 84 «Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания».

Особенность частного обвинения заключается в том, что по вышеука-

занным проступкам уголовное судопроизводство начинается только по заявлению потерпевшего, его законного представителя. Заявление подается прямо в суд и досудебное производство не проводится. Дела частного обвинения подлежат прекращению в связи с примирением сторон.

К делам частно-публичного обвинения относятся:

- проступки, предусмотренные Кодексом о проступках, за исключением проступков отнесенных к делам частного обвинения.
- преступления, предусмотренные Уголовным кодексом:
 - статьей 132 «Убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление»,
 - частью 1 статьи 135 «Причинение смерти по неосторожности»,
 - частью 1 статьи 139 «Причинение менее тяжкого вреда здоровью»,
 - статьей 140 «Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны, а равно при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление»,
 - статьей 141 «Причинение тяжкого вреда здоровью в состоянии аффекта»,
 - статьей 142 «Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности»,
 - частью 1 статьи 161 «Изнасилование»,
 - статьей 163 «Понуждение к действиям сексуального характера»,
 - частью 1 статьи 172 «Незаконное лишение свободы»,
 - частью 1 статьи 200 «Кража»,
 - частью 1 статьи 201 «Грабеж»,
 - частью 1 статьи 202 «Разбой»,
 - частью 1 статьи 203 «Вымогательство»,
 - частью 1 статьи 204 «Мошенничество»,
 - частью 1 статьи 205 «Присвоение или растрата вверенного имущества»,
 - частью 1 статьи 206 «Угон автотранспортного средства»,
 - частью 1 статьи 209 «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием»,
 - частью 1 статьи 210 «Уничтожение или повреждение чужого имущества»,
 - частью 1 статьи 266 «Хулиганство»,

- статьей 296 «Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта»,
- статья 297 «Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации автотранспортных средств» Уголовного кодекса.

Досудебное производство по делам частного-публичного обвинения начинается по заявлению потерпевшего или его законного представителя и может быть прекращено за примирением сторон в соответствии со статьей 61 УК КР.

При этом, следователь, прокурор наделены полномочием начать досудебное производство при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя, если данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы.

К делам публичного обвинения относятся менее тяжкие преступления, за исключением преступлений, отнесенных к частно-публичному обвинению; тяжкие и особо тяжкие преступления, предусмотренные Уголовным кодексом.

Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь, прокурор уполномочены начинать досудебное производство по таким категориям преступлений независимо от волеизъявления потерпевшего. Примирение сторон не является основанием для прекращения производства.

ГЛАВА 2. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

Наиболее важной новацией нового УПК КР являются специальные следственные действия, которые по своей сути являются оперативно-розыскными мероприятиями. Смысл этого нововведения заключается в том, что и следственная деятельность, основанная на УПК, и оперативно-розыскная деятельность, осуществляемая в соответствии с законом об ОРД в рамках расследуемого уголовного дела направлены на решение общей задачи уголовно-процессуального закона – быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших (п. 3,4 ст. 6 УПК).

Таким образом, разрешена давняя проблема советского уголовного процесса - реализация результатов ОРД в доказывании по уголовным делам. В новом УПК КР оперативно-розыскные мероприятия определены в виде специальных (негласных) следственных действий. Следует отметить, что ранее уже законодатель сделал неудачную попытку включить ОРД в нормы действующего УПК КР 1999 года, дополнив перечень доказательств результатами ОРД (п. 4-1 ч. 2 ст. 81)¹. Однако, это противоречит нормам Конституции КР, принципам уголовного судопроизводства и здравому смыслу.

Итак, следственные действия, предусмотренные в новом УПК, следует классифицировать по следующему признаку: гласные и негласные. Негласные, то есть специальные следственные действия отличаются от гласных следственных действий тем, что они проводятся: 1) только в том случае, если гласным следственным действием собрать доказательство не представляется возможным; 2) с использованием методов оперативно-розыскной деятельности; 3) срок проведения носит длящийся характер.

Отдельные следственные действия в зависимости от обстоятельства дела проводятся гласным либо негласным путем. Например, в целях обеспечения производства судебной экспертизы и установления обстоятельств, имеющих значение для дела, следователь вправе получить образцы почерка или иные образцы гласно, руководствуясь ст. 184 УПК КР или как специальное следственное действие согласно ст. 229 УПК КР.

¹ Закон КР от 10 августа 2012 года № 164 «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Кыргызской Республики»

1. Гласные следственные действия

В новый УПК КР внесен ряд существенных изменений в правила производства гласных следственных действий как основного способа собирания доказательства. Знание и соблюдение этих правил производства следственных действий имеет важное значение, если учесть, что доказательства, полученные с нарушением закона, признаются не имеющими юридической силы (ч. 4 ст. 82 УПК).

В зависимости от способа получения информации, имеющей доказательственное значение, следственные действия в УПК расположены по следующим главам:

- Осмотр (гл. 22 УПК);
 - Эксгумация (гл. 23 УПК);
 - Экспертиза (гл. 24 УПК);
 - Допрос, очная ставка, депонирование показаний (гл. 25, 26 УПК);
 - Оpozнание (гл. 27 УПК);
 - Обыск, выемка (гл. 28 УПК);
 - Проверка показаний на месте, следственный эксперимент (гл. 29, 30 УПК).
-

Виды гласных следственных действий (см. Приложение 1)

Следственные действия могут быть классифицированы также в зависимости от степени ограничения прав и свобод личности. Следственные действия, которые связаны с применением принуждения, требуют вынесения специального постановления, а для производства некоторых из них, существенно ограничивающих права и свободы граждан, гарантированных Конституцией КР, необходимо получить решение следственного судьи.

В общие правила производства следственных действий включена норма, согласно которой использование при производстве следственных действий **технических средств фиксации является обязательным** (ч. 3 ст. 158 УПК).

Институт понятых упразднен

Упразднение института понятых, прежде всего, связано с практическими проблемами привлечения граждан в качестве понятых, что вызывает

недовольство всех сторон уголовного процесса — и защиты, и самого обвинения. Для сотрудников правоохранительных органов требование закона в любое время дня и ночи и в любой местности найти совершеннолетних, и не менее двух незаинтересованных граждан, которые согласятся выступить в роли понятых — серьезная проблема. В свою очередь, большинство адвокатов, убеждены, что в следственной практике понятые являются инструментом для фальсификации дел и зачастую используются так называемые «мертвые души» или «карманные» понятые.

Институт понятых был актуальным, когда в следственных органах было недостаточно технических средств фиксации. В современных условиях видео- и звукозапись позволяет объективно и полно зафиксировать процесс следственного действия, а также исключить манипуляции доказательствами.

Применение звуко- и видеозаписи при допросе

Согласно новым положениям УПК КР применение звуко- и видеозаписи обязательно при допросе:

- несовершеннолетних;
- слепых, неграмотных, малограмотных, которые не в состоянии прочесть записи своих показаний в протоколе допроса;
- лиц, допрашиваемых через переводчика;
- обвиняемых по делам особо тяжких преступлений;
- лиц, нуждающихся в исследовании экспертами-психиатрами;
- **при даче признательных показаний подозреваемыми, обвиняемыми о совершении ими преступлений** (ч. 2 ст. 193 УПК).

Звуко- и видеозапись должны отражать сведения всего хода допроса. Звуко- и видеозапись части допроса, а также повторение показаний специально для записи данных в ходе того же допроса не допускается.

Для реализации данного нововведения уголовно-процессуального закона необходимо создание в следственных органах специальных кабинетов допроса, оборудованных техническими средствами аудио- и видеозаписи.

Дистанционный допрос

В УПК КР вводится норма, регламентирующая производство допроса в режиме видеосвязи (дистанционный допрос).

В соответствии со ст. 194 УПК КР дистанционный допрос производится в случаях:

- невозможности непосредственного прибытия лица в орган досудебного производства по месту расследования уголовного дела и (или) дела о проступке по состоянию здоровья или по другим уважительным причинам;
- необходимости обеспечения безопасности лица при судебном рассмотрении дела.

Особенность дистанционного допроса заключается в том, что допрашивающее лицо находится в помещении органа, который ведет расследование по делу, а допрашиваемое лицо — в органе досудебного производства того района, на территории которого он находится либо проживает. Допрос проводится с помощью видеоконференцсвязи с соблюдением требований, предъявляемых к производству допроса.

Дистанционный допрос проводится по решению лица, ведущего досудебное производство по собственной инициативе или по ходатайству участников процесса. В ходе судебного разбирательства также решение принимает суд по ходатайству сторон, о чем выносит соответствующее постановление (ч. 3 ст. 194 УПК).

До начала дистанционного допроса лицо, которому поручено его производство, должно разъяснить допрашиваемому лицу и другим участникам допроса порядок проведения видеодопроса, его процессуальное значение. Использование при дистанционном допросе технических средств и технологий предполагает участие в этом следственном действии специалистов, которые должны обеспечить надлежащее качество связи, изображения и звука, информационную безопасность. Участникам допроса должна быть обеспечена возможность задавать вопросы и получать ответы от лиц, участвующих в следственном действии дистанционно.

Протокол дистанционного допроса должен соответствовать требованиям ст. 192 УПК КР. Протокол составляется следователем, уполномоченным должностным лицом органа дознания того района, на территории которого находится и допрашивалось лицо. После подписания протокол допроса в течение 24 часов направляется следователю, уполномоченному должностному лицу органа дознания, в производстве которых находится данное дело.

Ходатайство лица о его допросе в режиме видеосвязи с изменением его внешности и голоса, исключающим его узнаваемости (идентификацию) должно быть в письменной форме. Такая форма допроса проводится в целях обеспечения безопасности допрашиваемого лица в соответствии с главой 9 УПК КР «Обеспечение безопасности участников уголовного судопроизводства».

Эксгумация

Основаниям и порядку проведения эксгумации посвящена отдельная глава 23 УПК КР.

Извлечение трупа из места захоронения (эксгумация) производится в случаях, если требуется:

- произвести осмотр захороненного трупа;
- предъявить труп для опознания;
- получить образцы тканей и органов или части трупа, необходимые для проведения экспертизы;
- установление иных обстоятельств, имеющих существенное значение для уголовного дела.

Эксгумация производится на основании решения следственного судьи, суда (ст. 169 УПК). Постановление следственного судьи обязательно для исполнения администрацией соответствующего места захоронения.

Эксгумация производится администрацией места захоронения в присутствии специалиста в области судебной медицины, а в случае необходимости — и иного специалиста.

Ход и результаты эксгумации отражаются в протоколе, который составляется с соблюдением требований статьи 163 УПК КР.

Расходы, связанные с эксгумацией и последующим захоронением трупа, возмещаются за счет средств государственного бюджета (ст. 170 УПК).

Экспертиза

Глава 24 УПК КР посвящена правовому институту судебной экспертизы, где в отличие от главы 25 УПК КР 1999 года более подробно регламентированы основания и порядок назначения и производства экспертизы. Если порядок назначения экспертизы в УПК КР 1999 года состоит из 4 частей (ст. 199), а в новом УПК КР — 13 частей (ст. 172). Появились отдельные статьи по вопросам основания назначения экспертизы (ст. 171), гарантии прав лиц, в отношении которых производится экспертиза (ст. 176), объекты экспертизы (ст. 183), порядок получения образцов для сравнительного исследования (ст. 184, 185). Нормы данной главы УПК КР согласуются с Законом КР о судебно-экспертной деятельности.

К числу значимых изменений относится право участников процесса, в частности адвоката, инициировать проведение экспертизы, что позволяет говорить о равных процессуальных возможностях сторон в этом вопросе.

Так, в досудебном производстве у адвоката имеется три процессуальные возможности:

- ходатайствовать о назначении экспертизы перед следователем (уполномоченным должностным лицом органа дознания);
- в случае отказа следователя (уполномоченного должностного лица органа дознания) в удовлетворении ходатайства, то адвокат вправе обратиться с ходатайством о назначении экспертизы к следственному судье (ст. 175 УПК);
- самостоятельно обратиться в экспертную организацию о проведении экспертизы на договорной основе, если для этого не требуется истребование объектов исследования из органа досудебного производства (п.2 ч. 4 ст. 54, ч. 12.172 УПК). О направлении адвокатского запроса о даче экспертного заключения одновременно уведомляется следователь (уполномоченное должностное лицо органа дознания), которое при необходимости может направить эксперту дополнительные вопросы.

Заключение эксперта, данное на основании постановления следственного судьи или по адвокатскому запросу составляется в двух экземплярах, один из которых направляется в орган досудебного производства.

Согласно ч. 3 ст. 172 УПК КР экспертиза может быть поручена и производится:

- государственными и (или) негосударственными экспертами;
- в разовом порядке на основании постановления следственного судьи, суда, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, иными лицами, обладающими специальными познаниями, в порядке и на условиях, предусмотренных законом;
- лицами, из числа предложенных участниками процесса, обладающими специальными познаниями, в том числе не являющимися гражданами Кыргызской Республики¹.

Порядок рассмотрения следственным судьей ходатайства о назначении экспертизы регламентируется ст. 175 УПК КР.

В ст. 179 УПК КР определен срок производства судебно-медицинской

¹ См.: <http://sudexpert.gov.kg/>. государственный реестр судебных экспертов КР, обладающих сертификатом компетентности судебного эксперта, стоимость платных услуг (экспертиз) в зависимости от степени сложности

или судебно-психиатрической экспертизы до 30 суток, в случаях, когда подозреваемый или обвиняемый, не содержащийся под стражей, помещен в стационар на основании судебного решения.

Проверка показаний на месте и следственный эксперимент

В новом УПК КР воспроизведение обстановки и обстоятельств событий как самостоятельный вид следственного действия исключен.

Основание и порядок проведения таких следственных действий как проверка показаний на месте (гл. 29) и следственный эксперимент (гл. 30) получили более четкое разграничение. Так, проверка показаний потерпевшего, свидетеля, подозреваемого и обвиняемого на месте, связанном с расследуемым событием, производится с целью: 1) восполнения пробелов и устранения противоречий в показаниях ранее допрошенных лиц путем их сопоставления с обстановкой произошедшего события; 2) проверки ранее установленных фактов; 3) выявления новых доказательств; 4) конкретизации механизма совершения преступления и (или) проступка, в том числе путем демонстрации своих действий или действий других лиц (ст. 208 УПК).

Следственный эксперимент состоит в проведении специальных действий с целью проверки собранных по делу доказательств, получения новых доказательств, проверки и оценки следственных версий о возможности или невозможности существования тех или иных явлений и фактов, имеющих значение для дела. При производстве эксперимента может быть проверена, в частности, возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий в конкретных условиях, наступления какого-либо события, а также установлена последовательность произошедшего события и механизм образования следов преступления.

Сравнительная таблица «Доказывание»

УПК КР 2017 года	УПК КР 1999 года
Гл. 11 «Доказывание в уголовном судопроизводстве» Статья 92. Доказывание Доказывание состоит в собирании, исследовании, оценке доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела.	Гл. 10 «Собирание, проверка, оценка доказательств» Статья 91. Доказывание (1) Доказывание состоит в собирании, проверке, оценке доказательств с целью установления обстоятельств, имеющих значение для законного, обоснованного и справедливого разрешения дела.
Статья 93. Собирание доказательств 1. Собирание доказательств осуществляется в уголовном судопроизводстве путем производства процессуальных действий, предусмотренных настоящим Кодексом. 2. Орган, в производстве которого находится дело, по ходатайствам участников уголовного судопроизводства или по собственной инициативе вправе производить процессуальные действия, предусмотренные настоящим Кодексом. 3. Сторона защиты, потерпевший, представители потерпевшего вправе получать необходимые сведения путем: 1) истребования справок, характеристик, иных документов от организаций. Указанные юридические лица обязаны представить запрошенные им документы или их заверенные копии в течение 10 суток;	(2) Собирание доказательств производится в процессе следствия и судебного разбирательства дела путем допросов, очных ставок, предъявления для опознания, выемок, обысков и осмотров, экспериментов, производства ревизий, экспертиз, истребования документов и других следственных оперативно-розыскных и судебных действий, предусмотренных законом. (3) Следователь, суд вправе по находящимся в их производстве делам вызывать в порядке, установленном настоящим Кодексом, любое лицо для допроса или в качестве эксперта для дачи заключения; производить осмотры, обыски и другие следственные действия; требовать от организаций, их объединений, должностных лиц и граждан, а также органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, предоставления документов и предметов, имеющих значение для дела;

2) инициирования на договорной основе производство судебной экспертизы; 3) привлечения на договорной основе специалиста; 4) опроса с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу. Если защитник не обеспечил явку опрошенного им лица в орган, ведущий уголовное судопроизводство, для производства процессуального или следственного действия, опрос признается недостаточным и к делу не приобщается;	требовать от уполномоченных органов и должностных лиц производство ревизий и проверок. (4) Защитник вправе представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики, и иные документы из различных организаций и их объединений, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии; запрашивать с согласия подзащитного мнение специалистов, экспертов для разъяснения возникающих в связи с оказанием юридической помощи вопросов, требующих специальных знаний;
5) совершения иных действий, направленных на собирание и подачу суду надлежащих и допустимых доказательств. 4. Сведения, как в устной, так и письменной форме, а также предметы и документы для приобщения их в качестве доказательств к делу вправе представить подозреваемый, обвиняемый, лицо, ответственное за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда, защитник, частный обвинитель, потерпевший, а также любые граждане и организации. 5. Принятие предметов и документов от участников уголовного судопроизводства и иных лиц осуществляется на основании ходатайства и подлежат приобщению к делу, о чем составляется протокол.	прибегать к услугам частных детективов или частных детективных организаций для получения относящихся к делу сведений, в порядке, определяемом законом, регулирующим адвокатскую деятельность. (5) Сведения, как в устной, так и письменной форме, а также предметы и документы, которые могут являться доказательствами, вправе представить подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, защитник, обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, граждане, организации и их объединения. (6) Обязанность доказывания вины обвиняемого, подсудимого лежит на обвинителе.

Сравнительная таблица «Недопустимые доказательства»

УПК КР 2017 года	УПК КР 1999 года
Ст. 82 «Доказательства» 3. Сведения, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса, являются недопустимыми доказательствами, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться для доказывания любых обстоятельств, указанных в статье 83 настоящего Кодекса.	Ст. 81 «Доказательства» (3) Доказательства, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса, являются недопустимыми, признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться для доказывания любого факта и обстоятельства, указанных в статье 82 настоящего Кодекса.
4. К недопустимым доказательствам относятся: показания подозреваемого, обвиняемого о совершении уголовно-наказуемого деяния, данные в ходе досудебного производства, в отсутствие защитника, за исключением случаев отказа от защитника (в его присутствии в письменном виде), но при этом его показания должны быть подтверждены в суде; 2) показания свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, полученные в ходе досудебного производства с применением пыток, насилия, угроз, обмана, а равно иных незаконных действий и жестокого обращения, а также показания, полученные в результате применения к нему пыток;	(4) К недопустимым доказательствам относятся: 1) показания подозреваемого, обвиняемого о совершении уголовно-наказуемого деяния, данные в ходе расследования уголовного дела, в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, а также показания подсудимого в отсутствие защитника, данные в суде; 2) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности, если они не подтверждены совокупностью исследованных доказательств в ходе расследования или судебного разбирательства;

3) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности; 4) показания лица, которое в установленном в настоящем Кодексе порядке было признано неспособным на момент допроса правильно воспринимать или воспроизводить обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела; 5) сведения, полученные при проведении любого процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу, а также при участии в нем лица, подлежащего отводу; 6) сведения, полученные с применением методов, противоречащих научным знаниям; 7) иные доказательства, полученные стороной обвинения с нарушением требований настоящего Кодекса.	2-1) декларация, составленная в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О подготовке к представлению единой налоговой декларации гражданами Кыргызской Республики»; 3) любые иные доказательства, полученные с нарушением требований настоящего Кодекса.
5. Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь, прокурор, суд, решая вопрос о недопустимости доказательств, обязаны в каждом случае выяснить, в чем конкретно выразилось допущенное нарушение, и принять мотивированное решение.	

2. Специальные (негласные) следственные действия

Определение специальных (негласных) следственных действий дано в статье 5 УПК КР — это действия, проводимые без информирования вовлеченных в уголовное судопроизводство лиц, интересы которых они затрагивают, и направленные на выяснение обстоятельств, получение сведений, подлежащих доказыванию в уголовном судопроизводстве, когда следственными действиями установить это не представляется возможным (п. 44 ст. 5 УПК).

В УПК КР оперативно-розыскные мероприятия как специальные следственные действия включены по следующим причинам:

- процессуальный закон подробно регламентирует основания и условия проведения специальных следственных действий, в том числе предусматривает судебный контроль;
- специальные следственные действия проводятся по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях. В указанных в УПК КР случаях может проводиться и по менее тяжким преступлениям;
- установлены сроки проведения специальных следственных действий и регламентирован порядок их продления;
- определена процедура уведомления лиц, в отношении которых проводились специальные следственные действия и ознакомления с их результатами;
- протоколы специальных следственных действий имеют аналогичные доказательные значения, как и протоколы гласных следственных действий.

Вышеуказанные причины вытекают из международных стандартов в сфере прав человека, в частности права на невмешательство в частную и семейную жизнь. Статья 17 Международного пакта о гражданских и политических правах гласит: «1) Никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию.

2) Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств».

В сфере уголовного судопроизводства только суд вправе определить обоснованность или не обоснованность ограничения прав и свобод лиц. Как

следует из УПК КР 2017 года специальные следственные действия, которые могут ограничить конституционные права на тайну переписки, телеграфных сообщений, телефонных переговоров и неприкосновенность жилища (например, обследование помещений, зданий, сооружений; контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений) проводятся по решению следственного судьи.

Следует заметить, что в соответствии с международными стандартами в ходе реформы уголовно-процессуального законодательства государств на постсоветском пространстве, таких как: Эстония, Литва, Латвия, Молдова, Грузия, Украина и Казахстан также произошла интеграция оперативно-розыскной и уголовно-процессуальной деятельности. Например, оперативно-розыскные мероприятия стали частью УПК Грузии и получили название «Тайные следственные действия», Украины «Негласные следственные (розыскные) действия», Казахстана «Негласные следственные действия».

Виды специальных следственных действий

Согласно статье 213 УПК КР в целях раскрытия и расследования преступлений могут производиться следующие специальные следственные действия:

- 1) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления и их осмотр и (или) выемка;
- 2) прослушивание переговоров;
- 3) получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами;
- 4) снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств;
- 5) аудио-, видеоконтроль лица или места;
- 6) наблюдение за лицом или местом;
- 7) проникновение и обследование нежилых помещений или иного владения лица;
- 8) получение образцов для сравнительного исследования в целях производства экспертизы;
- 9) внедрение в преступную среду и (или) имитация преступной деятельности;
- 10) контролируемая поставка;
- 11) контрольный закуп.

Нужно отметить, из вышеперечисленных первые три, несмотря на их негласный характер, они есть в УПК КР 1999 года, как следственные действия: ст. 187 «Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка», ст. 188 «Прослушивание переговоров», ст. 188–1 «Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами».

Предусмотренные в пунктах 4–11 специальные следственные действия указаны в перечне оперативно-розыскных мероприятий в статье 7 Закона об ОРД и теперь они производятся в рамках уголовного дела только по правилам УПК КР.

Получение образцов для сравнительного исследования в целях производства экспертизы можно провести как гласно (ст. 184 УПК), так и негласно (ст. 229 УПК).

Основание и условие проведения специальных следственных действий

Специальные следственные действия могут проводиться после начала досудебного производства, то есть после внесения сведений о совершенном преступлении в Едином реестре преступлений и проступков. С этого момента сотрудники оперативных подразделений не вправе самостоятельно проводить оперативно-розыскные мероприятия для сопровождения расследования уголовного дела.

Специальные следственные действия производятся в случаях:

- если для выяснения обстоятельств, подлежащих доказыванию в уголовном судопроизводстве, необходимо получить сведения о фактах негласным путем, не информируя вовлеченных в уголовное судопроизводство лиц, интересы которых они затрагивают;
- когда следственными действиями установить это не представляется возможным.

Специальные следственные действия производятся только по уголовным делам и, как правило, делам, относящимся к категории тяжких и особо тяжких преступлений (ч. 3 ст. 212 УПК). Не допускается проведение специальных следственных действий по делам о проступках (ч.1 ст. 504 УПК).

По уголовным делам о менее тяжких преступлениях допускается производство специальных следственных действий в следующих случаях и видах:

А) при наличии заявления, а также в случаях если есть основания предполагать, что к потерпевшему, свидетелю или другим участникам процесса, или к их близким родственникам, супругу (супруге) будет применено насилие или другие принудительные или незаконные действия, то с их письменного согласия допускается проведение:

- прослушивание переговоров,
- получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами,
- аудио-, видеоконтроль лица или места,
- наблюдение за лицом или местом.

Б) при наличии заявления о розыске без вести пропавших лиц допускается проведение:

- прослушивание переговоров,
- получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами,
- аудио-, видеоконтроль лица или места,
- наблюдение за лицом или местом.

В) для выявления, пресечения и раскрытия менее тяжких преступлений могут проводиться:

- получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами,
- контролируемая поставка,
- контрольный закуп.

Специальные следственные действия могут проводиться в отношении третьих лиц, если есть основания (сведения) предполагать, что третье лицо получает и передает информацию, имеющую значение для дела.

Специальные следственные действия, предусмотренные пунктами 1–8 статьи 213 УПК КР, ограничивающие конституционные права на неприкосновенность частной жизни, тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных, электронных и иных сообщений (ст. 29 Конституции) и неприкосновенность жилища и иных объектов (ст. 30 Конституции) проводятся по решению следственного судьи на основании ходатайства следователя.

Для проведения специальных следственных действий, предусмотренных пунктами 9–12 статьи 213 УПК КР (внедрение в преступную среду и (или)

имитация преступной деятельности; контролируемая поставка; контрольный закуп) разрешения следственного судьи не требуется. Возбуждение ходатайства о проведении специального следственного действия.¹

Специальные следственные действия, проводимые по решению следственного судьи (см. Приложение 1)

Возбуждение ходатайства о проведении специального следственного действия

При необходимости проведения специальных следственных действий следователь возбуждает перед следственным судьей соответствующее ходатайство, уведомив об этом прокурора (ч. 2 ст. 218 УПК).

Согласно ч. 3 ст. 214 УПК КР ходатайство должно содержать:

- место и время составления ходатайства;
- должность, фамилию и инициалы следователя, внесшего на рассмотрение следственного судьи ходатайство;
- краткое описание факты преступления, в связи с расследованием которого подается ходатайство;
- уголовно-правовая квалификация преступления с указанием статьи (части статьи) Уголовного кодекса;
- обоснование необходимости проведения специального следственного действия и невозможности получить сведения о преступлении и лице, его совершившем, другим способом (гласным следственным действием);
- сведения о лице, месте или предмете, в отношении которого планируется проведение специального следственного действия;
- указание вида (видов) специальных следственных действий, которые необходимо провести, цель, а также обоснование срока его (их) проведения;
- сведения об органе, которому планируется поручить производство специального следственного действия.

К ходатайству прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства.

¹ В УПК Латвии все 11 специальных (негласных) следственных действий проводится только по решению суда, в Молдове - 8 из 15, в Литве - все 5 действий, в Эстонии - 5 из 10, в Украине - 9 из 12, в Казахстане 4 из 10 видов специальных (негласных) следственных действий проводится по решению суда.

В случаях, когда возникает необходимость исключить расшифровку объекта, в отношении которого проводится специальное следственное действие, в ходатайстве допускается с соблюдением требований конфиденциальности указание псевдонима вместо настоящих анкетных данных этого лица.

Ходатайство подлежит рассмотрению следственным судьей с участием следователя в течение 24 часов с момента его получения по месту проведения специального следственного действия или месту нахождения органа, ходатайствующего об их проведении (п. 11 ч. 1 ст. 31, ч. 2 ст. 214 и ч. 1 ст. 260 УПК). В случае необходимости истребования дополнительных материалов допускается рассмотрение ходатайства свыше установленного срока, но не более 72 часов.

По результатам рассмотрения ходатайства следственный судья выносит постановление о разрешении проведения специального следственного действия или об отказе в их проведении с указанием мотивов отказа.

Постановление следственного судьи о проведении специального следственного действия должно содержать сведения:

- о следователе, ходатайствовавшем о проведении специальных следственных действий;
- краткое изложение обстоятельств преступления, в связи с досудебным производством которого принимается решение;
- о лице (лицах), месте или предмете, относительно которых необходимо провести специальное следственное действие;
- вид (виды) специальных следственных действий, которые необходимо провести;
- срок действия постановления.

Постановление следственного судьи об отказе в проведении специальных следственных действий не подлежит обжалованию, но не препятствует повторному обращению с новым ходатайством о предоставлении такого разрешения (ч. 8 ст. 260 УПК).

Проведение специальных следственных действий без решения следственного судьи

Без решения следственного судьи в случаях, не терпящих отлагательства, связанных со спасением жизни людей может быть начато специальное следственное действие (ст. 216, 261 УПК). В таких случаях, следователь в течение 24 часов с момента начала проведения специальных следственных действий уведомляет следственного судью об их проведении. К уведомлению прилагаются ходатайства о признании законными и обоснованными начатые специальные следственные действия.

Если следственный судья признает начатое специальное следственное действие незаконным и примет решение об отказе в предоставлении разрешения на проведение такого действия, то все действия по проведению специального следственного действия должны быть немедленно прекращены, а доказательства, полученные в ходе таких действий, признаются недопустимыми.

Постановление следственного судьи о законности или незаконности проведения специального следственного действия не подлежит обжалованию.

Субъекты проведения специальных следственных действий

Проводить специальные следственные действия вправе следователь, который осуществляет досудебное производство по уголовным делам или по его поручению — оперативные подразделения, наделены правом осуществлять оперативно-розыскную деятельность.¹

Субъектами проведения специальных следственных действий с целью обеспечения их организации и осуществления может использоваться помощь специалистов, обладающих специальными познаниями и содействие лиц, добровольно сотрудничающих с правоохранительными органами на основе конфиденциальности.

Запрещается привлекать к конфиденциальному сотрудничеству при проведении специальных следственных действий адвокатов, нотариусов, ме-

¹ Согласно ст.16 Закона об оперативно-розыскной деятельности на территории Кыргызской Республики право осуществлять оперативно-розыскную деятельность предоставляется оперативным подразделениям: 1) органов внутренних дел КР; 2) органов национальной безопасности КР; 3) органов военной разведки Министерства обороны КР; 4) органов финансовой полиции; 5) таможенных органов; 6) органов уголовно-исполнительной системы; 7) органов Пограничной службы КР

дицинских работников, священнослужителей, журналистов, если такое сотрудничество будет связано с раскрытием конфиденциальной информации профессионального характера (ч. 8 ст. 212 УПК).

При проведении специальных следственных действий используются информационные системы, видео- и аудиозаписывающие устройства, фото-съемка, а также другие технические средства. Перечень видов специальных технических средств устанавливается Правительством (ч. 9 ст. 212 УПК).

Сроки проведения специальных следственных действий

Общий срок, в течение которого в одном досудебном производстве может длиться проведение специального следственного действия указывается в постановлении следственного судьи. Между тем, в ч. 1 ст. 215 УПК КР указан предельный срок проведения. Так, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления и их осмотр и (или) выемка, прослушивание переговоров, получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами, аудио-, видеоконтроль лица или места, наблюдение за лицом или местом и внедрение в преступную среду и (или) имитация преступной деятельности проводятся в срок не более 2 месяцев. Срок действия исчисляется в сутках со дня вынесения постановления.

Если следователь считает, что проведение специального следственного действия следует продолжить, то следователь вправе обратиться к следственному судье с ходатайством в соответствии с требованиями ст. 214 УПК КР. Срок может быть продлен каждый раз на срок до 2 месяцев. Продление срока свыше одного года не допускается.

Специальные следственные действия могут осуществляться в любое время суток и непрерывно в течение всего срока их проведения.

Следователь обязан принять решение о прекращении дальнейшего проведения специального следственного действия, если в этом отпала необходимость.

О проведении специальных следственных действий составляются процессуальные документы: постановления следственного судьи, ходатайства и поручения следователя, отчеты должностного лица уполномоченного оперативного подразделения и протоколы.

Гарантии по защите информации, полученной в результате проведения специальных следственных действий (ст. 217 УПК КР)

Сведения о факте производства специального следственного действия и информация, полученная в результате его проведения, до окончания досудебного производства являются конфиденциальными, за разглашение которых должностные лица и лица, вовлеченные в его производство, несут ответственность в соответствии с Кодексом о проступках¹.

Сведения о методах и тактике проведения специальных следственных действий, о лицах, которые их проводят, в том числе о лицах, осуществляющих деятельность на конфиденциальной основе и в конспиративной форме, составляют государственную тайну и не подлежат разглашению².

Сведения, вещи и документы, полученные в результате проведения специальных следственных действий, не имеющие доказательственного значения в уголовном деле, подлежат уничтожению с составлением соответствующего акта после окончательного судебного решения по делу.

Изготовление копий протоколов о проведении специальных следственных действий и приложений к ним не допускается.

Использование результатов специальных следственных действий (ст. 218, 221 УПК КР)

Следователь исследует отчет сотрудника уполномоченного подразделения органа дознания производившего специальное следственное действие

¹ Статья 166 КоП «Разглашение данных досудебного расследования»

1. Разглашение без согласия прокурора или следователя данных досудебного расследования лицом, предупрежденным в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения, - влечет наказание в виде штрафа I категории.
2. Разглашение данных досудебного расследования прокурором или следователем - влечет наказание в виде штрафа II категории.

² Статья 316 УК КР «Разглашение государственной или военной тайны»

1. Разглашение сведений, составляющих государственную или военную тайну, лицом, которому эти сведения были доверены или стали известны по службе или работе, при отсутствии признаков государственной измены или шпионажа, - наказывается общественными работами IV категории или лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью III категории, или исправительными работами III категории, или штрафом IV категории.
2. То же деяние, причинившее по неосторожности тяжкий вред, - наказывается исправительными работами IV категории или штрафом V категории, или лишением свободы I категории с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет.

и полученную информацию с приложенными материалами. О результатах исследования составляется протокол.

Протоколы специальных следственных действий, видео- и аудиозаписи, фотосъемка, другие зафиксированные с помощью технических средств результаты, изъятые предметы и документы или их копии используются в доказывании на тех же основаниях, как и результаты других следственных действий.

Лица, которые проводили специальные следственные действия или были привлечены к их проведению, могут быть допрошены в качестве свидетелей. Допрос этих лиц проводится с сохранением тайны сведений об этих лицах.

При необходимости могут быть допрошены лица, в отношении которых проводились специальные следственные действия. Этим лицам сообщается о проведении таких следственных действий только относительно их и в том объеме, который затрагивает их права и законные интересы.

Результаты, полученные в ходе проведения специальных следственных действий, используются исключительно по расследуемому делу, по которому было вынесено решение следственного судьи об их проведении. В случае если получены сведения о фактах, указывающих на совершение другого преступления или на обстоятельства, подлежащие доказыванию по другому уголовному делу, они могут быть использованы в соответствующем деле в качестве доказательств только лишь с согласия следователя, в ведении которого оно находилось или находится, и руководителя следственного подразделения, который осуществлял контроль за ходом досудебного производства данного дела.

На результаты, полученные в ходе проведения специальных следственных действий, оправдывающих лицо, проходящее по другому уголовному делу, указанные ограничения не распространяются.

Результаты специальных следственных действий, которые следователь признал не имеющими доказательственного значения по расследуемому уголовному делу, не приобщаются к материалам дела и хранятся в уполномоченном подразделении правоохранительного или специального государственного органа в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц, до вынесения окончательного судебного решения по делу, после чего уничтожаются с составлением соответствующего акта.

Уведомление лиц, в отношении которых проводились специальные следственные действия и ознакомление с материалами, не приобщенными к протоколам (ст. 219, 220 УПК КР)

Лица, права которых были ограничены в результате проведения специальных следственных действий, должны быть поставлены в известность следователем не позднее направления уголовного дела в суд об имевшем место ограничении в письменном виде.

Лицо, в отношении которого проводились специальные следственные действия, вправе ходатайствовать перед следственным судьей об ознакомлении с неприобщенными к расследованию сведениями в пределах, исключаящих разглашение государственной и иной охраняемой законом тайны (ст. 220 УПК).

Следственный судья оценивает заявление с учетом значения для материалов дела и допущенных ограничений прав человека. При этом судья вправе отказать в удовлетворении ходатайства, если это может представлять существенную угрозу жизни, здоровью или охраняемым законом интересам какого-либо вовлеченного в уголовное судопроизводство лица или если это затрагивает тайну частной жизни третьего лица.

После ознакомления с неприобщенными материалами лицо может ходатайствовать об их приобщении к материалам уголовного дела. Ходатайство рассматривается следственным судьей.

Ходатайство об ознакомлении с неприобщенными к делу материалами специального следственного действия, заявленное во время судебного разбирательства, разрешается судьей, рассматривающим дело по существу.

3. Процессуальный порядок проведения специальных (негласных) следственных действий

3.1. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления и их осмотр и (или) выемка (ст. 222 УПК КР)

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и (или) выемка в учреждениях связи производятся при наличии достаточных оснований полагать, что в бандеролях, посылках или других почтово-телеграфных отправлениях либо телеграммах или радиogramмах имеются сведения, имеющие значение для уголовного дела.

При этом арест может быть наложен как на входящую, так и на исходящую корреспонденцию.

В ходатайстве следователя о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и производстве их осмотра и (или) выемки указываются:

- 1) фамилия, имя, отчество и адрес лица, почтово-телеграфные отправления которого должны задерживаться;
- 2) основания наложения ареста с целью последующего их осмотра и (или) выемки;
- 3) виды почтово-телеграфных отправлений, подлежащих аресту;
- 4) срок осуществления ареста с целью последующего их осмотра и (или) выемки;
- 5) наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать соответствующие почтово-телеграфные отправления.

Постановление о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления для производства их осмотра и (или) выемки направляется следователем для исполнения в соответствующий орган.

Осмотр и (или) выемка, снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений производятся следователем в соответствующем учреждении связи с участием работников данного учреждения, которые предупреждаются о неразглашении полученной ими информации в ходе проведения этого специального следственного действия. В необходимых случаях для участия в осмотре и (или) выемке почтово-телеграфных отправлений следователь вправе привлечь специалиста, а также переводчика.

В каждом случае осмотра и (или) выемки почтово-телеграфных отправлений составляется протокол, в котором указывается кем и какие почтово-телеграфные отправления были подвергнуты осмотру и (или) выемке, скопированы, отправлены адресату или задержаны.

В случае, если следователь после проведенного осмотра отказывается от выемки данной корреспонденции, то он либо ограничивается указанием в протоколе на то, какая корреспонденция была осмотрена, либо исходя из целесообразности полностью или частично фиксирует в протоколе текст осмотренной корреспонденции. При этом может быть снята копия.

Арест на почтово-телеграфные отправления отменяется следователем с обязательным уведомлением об этом соответствующего прокурора, когда в этой мере отпадает необходимость, но не позднее окончания досудебного производства по данному уголовному делу.

3.2. Прослушивание переговоров (ст. 223 УПК КР)

Следователь вправе произвести прослушивание переговоров при наличии достаточных оснований полагать, что телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого с другими лицами могут содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела.

Запрещается проводить прослушивание переговоров между подозреваемым, обвиняемым и его защитником.

В постановлении следственного судьи о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров указываются:

- 1) фамилия, имя и отчество лица, чьи телефонные и иные переговоры подлежат контролю и записи;
- 2) основания, по которым производится данное специальное следственное действие;
- 3) срок осуществления контроля и записи;
- 4) наименование органа, которому поручается техническое осуществление контроля и записи.

Постановление о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров направляется следователем для исполнения в соответствующий орган.

Производство контроля и записи телефонных и иных переговоров прекращается по постановлению следователя, если необходимость в данной мере отпадает.

Следователь в течение всего срока производства контроля и записи телефонных и иных переговоров вправе в любое время истребовать от органа, их осуществляющего, фонограмму для осмотра и прослушивания. Фонограмма передается следователю в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны дата и время начала и окончания записи указанных переговоров и краткие характеристики использованных при этом технических средств.

О результатах осмотра и прослушивания фонограммы следователь с участием специалиста, а также лиц, чьи телефонные и иные переговоры записаны, составляет протокол, в котором должна быть дословно изложена та часть фонограммы, которая, по мнению следователя, имеет отношение к данному уголовному делу. Лица, участвующие в осмотре и прослушивании фонограммы, вправе в том же протоколе или отдельно изложить свои замечания к протоколу.

Фонограмма в полном объеме приобщается к материалам уголовного дела как вещественное доказательство и хранится в опечатанном виде в условиях, исключающих возможность прослушивания и тиражирования фонограммы посторонними лицами и обеспечивающих ее сохранность и техническую пригодность для повторного прослушивания, в том числе в судебном заседании.

3.3. Получение информации о соединениях между абонентами (ст. 224 УПК КР)

При наличии достаточных оснований полагать, что информация о соединениях между абонентами (абонентскими устройствами), которыми являются подозреваемый, обвиняемый и другие лица, может содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, следователь вправе истребовать указанные сведения.

Постановление следственного судьи о получении информации о соединениях между абонентами следователь направляет в соответствующий орган для исполнения. Соответствующий орган обязан предоставить следователю требуемую информацию, зафиксированную на любом материальном носителе информации.

Информация о соединениях между абонентами должна содержать сведения о дате, времени, продолжительности соединений между абонентами, номерах абонентов; другие данные, позволяющие идентифицировать абонентов; а также сведения о номерах и месте расположения приемопередающих базовых станций. Указанная информация предоставляется в опечатанном виде с сопроводительным письмом.

3.4. Снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств (ст. 225 УПК КР)

При наличии достаточных оснований полагать, что информация с компьютеров, серверов и других устройств, предназначенных для сбора, обработки, накопления и хранения информации, может содержать сведения, имеющие значение для уголовного дела, следователь вправе дать поручение уполномоченному подразделению органа дознания о конспиративном снятии необходимой информации.

Результаты конспиративного снятия информации с компьютеров, серверов и других устройств фиксируются на соответствующем материальном

носителя, который упаковывается, опечатывается и заверяется подписью проводившего данное специальное следственное действие должностного лица уполномоченного подразделения органа дознания.

3.5. Аудио, видеоконтроль лица или места (ст. 226 УПК КР)

Аудио-, видеоконтроль лица или места заключается в осуществлении скрытой фиксации речевой информации, поведения лица или разговоров и других звуков, событий, происходящих в строго определенном месте, с помощью аудио-, видеотехники либо иных специальных технических средств.

Следователь поручает проведение конспиративного аудио-, видеоконтроля лица или места уполномоченному подразделению органа дознания. По завершении конспиративного аудио-, видеоконтроля лица или места должностное лицо подразделения органа дознания предоставляет следователю аудио-, видеозапись, имеющую значение для дела, в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны основание, время начала и окончания, продолжительность записи.

3.6. Наблюдение за лицом или местом (ст. 227 УПК КР)

При наличии достаточных оснований полагать, что лицо имеет отношение либо обладает сведениями, имеющими значение по уголовному делу, следователь поручает уполномоченному подразделению органа дознания осуществление конспиративного визуального наблюдения за данным лицом или местом.

По завершении наблюдения должностное лицо подразделения органа дознания предоставляет следователю полученные фотографии, видеозапись в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны основание, время начала и окончания, продолжительность записи.

3.7. Проникновение и обследование нежилого помещения или иного владения лица (ст. 228 УПК КР)

При наличии достаточных оснований полагать, что в нежилом помещении или ином владении лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для дела, следователь вправе поручить проведение конспиративного осмотра уполномоченному подразделению органа дознания.

Обследование нежилого помещения или иного владения лица осуществляется должностным лицом уполномоченного подразделения органа дознания путем проникновения в служебное, производственное помещение, здание, сооружение, хранилище, транспортное средство или участок местности для их обследования, а также подготовки и проведения следственных действий.

Во время обследования допускается перемещение, фотографирование, копирование, пометка обнаруженных объектов, установление химических ловушек и создание других условий для слеодообразования. Изъятие или замена обнаруженных во время конспиративного обследования предметов не допускается.

Результаты конспиративного обследования нежилого помещения или иного владения лица заносятся в отчет должностного лица уполномоченного подразделения органа дознания.

3.8. Получение образцов для сравнительного исследования в целях производства экспертизы (ст. 229 УПК КР)

Если получение образцов для сравнительного исследования в целях производства экспертизы необходимо сохранить в тайне, то следователь вправе использовать конспиративные приемы для их получения.

Перечень собираемых образцов для сравнительного исследования может включать любые необходимые объекты, связанные с жизнедеятельностью человека (отпечатки пальцев рук, следы ног, волосы, голос, кровь, почерк), микрочастицы, следы транспортных средств и другие.

Результаты образцов для сравнительного исследования, полученные конспиративным путем, оформляются отчетом должностного лица уполномоченного подразделения органа дознания. К нему прилагаются в упакованном виде полученные образцы, которые опечатываются и заверяются подписями лиц, проводивших специальное следственное действие.

3.9. Внедрение в преступную среду и (или) имитация преступной деятельности (ст. 230 УПК КР)

Внедрение в преступную среду и (или) имитация преступной деятельности осуществляется с письменного согласия лица, внедренного в преступную среду и (или) имитирующего преступную деятельность, с целью получения фактических данных о подготавливаемых, совершаемых или совершенных преступлениях.

Лицу, внедренному в преступную среду и (или) имитирующему преступную деятельность, запрещается совершать действия (бездействие), сопряженные с угрозой жизни, здоровью людей, собственности, за исключением случаев необходимой обороны, крайней необходимости, физического или психического принуждения, задержания лица, совершившего преступление, исполнения закона, приказа (распоряжения), обязанностей по должности, обоснованного риска, выполнения специального задания в соответствии с Уголовным кодексом.

В ходе проведения и по окончании внедрения в преступную среду и (или) имитации преступной деятельности уполномоченный орган представляет следователю отчет и все материалы в опечатанном виде с сопроводительным письмом.

3.10. Контролируемая поставка (ст. 231 УПК КР)

Контролируемая поставка осуществляется с целью установления контроля за поставкой, покупкой, продажей, перемещением предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен законом, а также являющихся объектами или орудиями преступных посягательств.

Контролируемая поставка на территории Кыргызской Республики осуществляется уполномоченным подразделением органа дознания самостоятельно либо во взаимодействии с другими государственными органами.

Контролируемая поставка на территории нескольких государств осуществляется уполномоченным подразделением органа дознания совместно с уполномоченными правоохрнительными органами иностранных государств.

По окончании данного мероприятия должностное лицо уполномоченного подразделения органа дознания представляет следователю отчет и все полученные материалы в полном объеме в опечатанном виде с сопроводительным письмом.

3.11. Контрольный закуп (ст. 232 УПК КР)

Контрольный закуп проводится с целью получения фактических данных о совершаемом или совершенном преступлении путем создания ситуации мнимой сделки.

При этом у лица, в отношении которого имеются достаточные основания полагать о его причастности к преступлению, возмездно приобретаются

предметы или вещества, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен законом, а также являющиеся объектами или орудиями преступных посягательств.

О выдаче сотруднику уполномоченного подразделения органа дознания или лицу, добровольно изъявившему намерение участвовать в специальном следственном действии, технических и иных средств фиксации его хода и результатов, а также денежных средств для возмездного приобретения предметов или веществ составляются отдельные протоколы в соответствии со статьей 163 УПК КР «Протокол следственного действия».

При подготовке и проведении мероприятий по контролю за совершением преступления запрещается провоцировать (подстрекать) лицо на совершение этого преступления с целью его дальнейшего разоблачения, помогая лицу совершить преступление, или для этой цели влиять на его поведение насилием, угрозами, шантажом. Полученные таким образом вещи и документы не могут быть использованы в уголовном судопроизводстве.

По окончании данного мероприятия должностное лицо уполномоченного подразделения органа дознания представляет следователю отчет и все полученные материалы в полном объеме в опечатанном виде с сопроводительным письмом.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о возбуждении перед следственным судьей ходатайства о производстве
прослушивания переговоров

_____ « ____ » _____ 20__ г.
(место составления)

(должность следователя,

специальное звание, фамилия, инициалы)

рассмотрев материалы уголовного дела № _____,

УСТАНОВИЛ:

_____ (краткое описание факты преступления, в связи с досудебным производством которого подается ходатайство; обоснование необходимости проведения специального следственного действия (прослушивание переговоров) и невозможности получить сведения о преступлении и лице, его совершившем, другим способом; уголовно-правовая квалификация преступления с указанием статьи (части статьи) Уголовного кодекса)

_____ На основании изложенного и руководствуясь ч. 5 ст. 158, ст.ст. 212-215, ст. 223 УПК КР,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Ходатайствовать перед следственным судьей _____
(наименование суда)

о производстве контроля и записи телефонных и иных переговоров _____

_____ (фамилия, имя, отчество лица, чьи переговоры подлежат контролю и записи)

на срок до _____ месяцев по служебному телефону № _____
домашнему телефону № _____
сотовому телефону № _____,
а также контроля и записи иных его переговоров _____

_____ (каких именно, с указанием вида связи)

2. Техническое осуществление контроля и записи поручить _____

_____ (наименование органа)

3. Копию постановления направить прокурору _____

_____ (наименование органа прокуратуры)

Следователь

_____ (подпись)

ГЛАВА 3. УВЕДОМЛЕНИЕ О ПОДОЗРЕНИИ

1. Процессуальный статус подозреваемого

Согласно ст. 44 УПК КР подозреваемым является лицо:

- 1) задержанное по подозрению в совершении преступления и (или) проступка в порядке, предусмотренном главой 12 УПК КР;
- 2) в отношении которого вынесено уведомление о подозрении в совершении преступления и (или) проступка.

Для признания лица подозреваемым составляется постановление о задержании подозреваемого (ст. 99 УПК) либо уведомление о подозрении в совершении преступления (ст. 233 УПК).

В УПК КР подозреваемый является центральной процессуальной фигурой на протяжении всего досудебного производства по уголовному делу и (или) по делам о проступках. После утверждения обвинительного акта подозреваемый считается обвиняемым. В дальнейшем обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор, именуется осужденным или оправданным, если приговор оправдательный.

Лицо перестает пребывать в статусе подозреваемого с момента вынесения следователем (уполномоченным должностным лицом органа дознания) постановления о прекращении досудебного производства или утверждения прокурором обвинительного акта.

Согласно ст. 107 УПК КР в отношении подозреваемого применяются меры пресечения при наличии достаточных оснований полагать, что подозреваемый, обвиняемый:

- скроется от органа, осуществляющего досудебное производство, или суда;
- может воспрепятствовать ведению досудебного производства и разбирательству дела в суде;
- может продолжить заниматься преступной деятельностью.

Таким образом, по смыслу вышеуказанной нормы, если отсутствуют эти основания, то следователь вправе не возбуждать ходатайства о применения мер пресечения, а применить иные меры обеспечения – обязательство о явке, запрет на приближение.

Подозреваемый наделен следующими правами (ч. 1 ст. 45 УПК КР):

- 1) знать, в совершении какого преступления и (или) проступка его подозревают;
- 2) при задержании на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор;
- 3) получить копии уведомления о подозрении в совершении преступления, проступка, уведомления о новом подозрении или об изменении квалификации подозрения, протокола о задержании;
- 4) получить письменное разъяснение своих прав;
- 5) защищать себя лично или при помощи выбранного им адвоката;
- 6) иметь защитника с момента уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, а при задержании — с момента фактического задержания на гарантированную государством юридическую помощь, в случае отсутствия выбранного защитника;
- 7) иметь защитника, в том числе при рассмотрении следственным судьей ходатайства следователя о применении меры пресечения;
- 8) на гарантированную государством юридическую помощь в случаях, предусмотренных законом;
- 9) на свидание со своим защитником наедине без ограничений их количества, продолжительности и в условиях, исключающих возможность прослушивания;
- 10) участвовать в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя;
- 11) требовать проверки законности и обоснованности задержания;
- 12) давать показания или отказаться от дачи показания;
- 13) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 14) пользоваться услугами квалифицированного переводчика;
- 15) представлять доказательства;
- 16) заявлять ходатайства и отводы;
- 17) знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием, получать их копии и подавать по ним замечания, которые вносятся в протокол;
- 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения органов дознания, следователя, прокурора и суда;
- 19) на медицинский осмотр и помощь врача после фактического задержания;
- 20) знакомиться со всеми материалами дела по окончании досудебного производства и получать копии;

- 21) заключать процессуальные соглашения в случаях, предусмотренных УПК КР;
- 22) получить копию обвинительного акта;
- 23) примириться, в том числе в порядке медиации, с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом.

Среди вышеперечисленных прав подозреваемого, большинство относится к числу тех, которыми подозреваемый наделен УПК КР 1999 года. Остановимся на тех правах, в которых присутствуют элементы новизны.

Задержанному подозреваемому предоставляется возможность на **один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор** (п. 2 ч. 1 ст. 45 УПК). Это право подозреваемого позволяет своевременно уведомить его близких родственников или близких лиц о задержании.

Обеспечение подозреваемому права на защиту является одним из базовых конституционных принципов правосудия. В новом УПК КР право пользоваться помощью адвоката-защитника предоставляется лицу с момента уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, а **при задержании — с момента фактического задержания** (п. 5,6 ч. 1 ст. 45 УПК). При этом должна быть предоставлена подозреваемому возможность на **самостоятельный выбор адвоката**, что вытекает из статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах (16 декабря 1966 г.). Только в случае отсутствия выбранного адвоката, подозреваемому предоставляется адвокат через государственный реестр адвокатов Министерства юстиции КР по гарантированной государством юридической помощи (ч. 4 ст. 51 УПК). Согласно Закону КР «О гарантированной государством юридической помощи» от 16 декабря 2016 года без учета годового дохода лица адвокат оказывает юридическую помощь в случае задержании его в качестве подозреваемого.

Наконец, подозреваемый имеет право на свидание со своим защитником наедине без ограничений их количества, продолжительности, причем на конфиденциальной основе, то есть в условиях, **исключающих возможность прослушивания их разговора**.

В части 2 статьи 45 УПК КР также предусмотрены обязанности подозреваемого:

- 1) являться по вызову уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора, суда;
- 2) подчиняться требованиям уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора, суда;

- 3) при направлении уполномоченным должностным лицом органа дознания, следователем являться на информационную встречу с медиатором.

Подозреваемый может подвергаться по требованию уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя:

- 1) досмотру, а также личному обыску при задержании;
- 2) врачебному осмотру, дактилоскопированию, фото-, видеосъемке;
- 3) освидетельствованию;
- 4) экспертизе.

Принудительное изъятие образцов биологического происхождения (крови, волос, выделений человеческого организма) производится на основании постановления следственного судьи, за исключением случаев, когда получение таких образцов сопряжено с нарушением права на уважение чести и достоинства личности.

2. Основание и порядок уведомления лица о подозрении

Нормы главы 32 УПК КР регулируют основания и порядок уведомления лица о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, что является новой процессуальной формой признания лица в качестве подозреваемого по уголовному делу и делу о проступках, а также значительно усиливает функцию защиты в ходе досудебного производства.

Уведомление о подозрении — это выдвижение первоначального подозрения в стадии досудебного производства, являющееся одним из основанных правовых актов стороны обвинения. Формирование окончательного подозрения осуществляется по окончании досудебного производства в обвинительном акте.

В уголовно-процессуальной деятельности уведомление о подозрении — это аналог привлечения лица в качестве обвиняемого по УПК КР 1999 года. Следует заметить, что подозрение и обвинение являются формами более общего понятия — уголовного преследования.

Уведомление о подозрении осуществляется только после начала досудебного производства, то есть с момента внесения следователем, уполномоченным должностным лицом органа дознания сведений в Единый реестр преступлений и (или) проступков. Проведение процессуальных действий, в том числе следственных, до внесения сведений в Единый реестр или без такого внесения не допускается.

В соответствии с главой 32 УПК КР при наличии достаточных доказательств, дающих основания для подозрения лица в совершении преступления и (или) проступка, уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь:

- 1) оформляет письменное уведомление о подозрении лица в совершении преступления (проступка);
- 2) вручает подозреваемому уведомление (копию) и разъясняет ему права, предусмотренные ст. 45 УПК КР, а также его право на гарантированную государством юридическую помощь;
- 3) допрашивает лицо, получившее уведомление о подозрении, в качестве подозреваемого.

В статье 234 УПК КР перечислены реквизиты и обстоятельства, которые должны быть указаны в содержании уведомления о подозрении. Данное уведомление должно быть изготовлено на соответствующем бланке и подписано следователем, уполномоченным должностным лицом органа дознания, в производстве которого находится дело.

Уведомление о подозрении должно содержать следующие сведения:

- 1) должность, имя, фамилию лица, осуществляющего уведомление;
- 2) сведения о личности лица, которое уведомляется о подозрении;
- 3) наименование (номер) досудебного производства, в рамках которого осуществляется уведомление;
- 4) содержание подозрения;
- 5) предварительную правовую квалификацию преступления и (или) проступка, в совершении которых подозревается лицо, с указанием статьи (части статьи) Уголовного кодекса либо Кодекса о проступках;
- 6) права подозреваемого;
- 7) подпись следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, осуществивших уведомление;
- 8) подпись лица, которое уведомлено о подозрении.

Уведомление о подозрении вручается лицу (подозреваемому) в день его составления не позднее 24 часов в присутствии защитника. В случае неявки подозреваемого или его защитника уведомление о подозрении может быть вручено и по истечении 24 часов.

Подозреваемый вызывается для вручения уведомления о подозрении повесткой. В повестке должны быть указаны: кто и в каком качестве, к кому и по какому адресу вызывается, время явки (день, час), право на приглашение адвоката, а также последствия неявки без уважительных причин.

Повестка вручается вызываемому лицу под расписку. При отсутствии вызываемого повестка для передачи ему вручается под расписку кому-либо из совершеннолетних членов его семьи, а при их отсутствии передается в жилищно-эксплуатационную организацию или в орган местного самоуправления по месту жительства либо администрации по месту работы, которые обязаны передать повестку вызываемому для вручения уведомления о подозрении.

Лицо, вызываемое для вручения уведомления о подозрении, обязано явиться в назначенный срок либо заранее уведомить следователя, уполномоченное должностное лицо органа дознания о причинах неявки. В случае неявки без уважительных причин лицо, вызываемое для вручения уведомления о подозрении, может быть подвергнуто приводу.

Если по одному и тому же уголовному делу или делу о проступке подозреваются несколько лиц, уведомление о подозрении вручается каждому из них.

Закон обязывает следователя, уполномоченное должностное лицо органа дознания безотлагательно внести в Единый реестр преступлений и проступков дату и время вручения уведомления о подозрении, а также данные об уголовно-правовой квалификации преступления и (или) проступка, в совершении которых подозревается данное лицо, с указанием статьи (части статьи) Уголовного кодекса либо Кодекса о проступках.

Особое внимание следует обратить на положение ч. 5 ст. 233 УПК КР, согласно которой факт внесения сведений в отношении конкретного лица в Единый реестр преступлений и проступков до уведомления его о подозрении не влечет каких-либо правовых последствий для этого лица.

В случае возникновения оснований для уведомления о новом подозрении или об изменении уголовно-правовой квалификации подозрения уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь обязаны составить и вручить подозреваемому новое письменное уведомление о подозрении по правилам, предусмотренным статьями 233–235 УПК КР. Сведения о данном решении также вносятся в Единый реестр преступлений и проступков.

Уведомление о новом подозрении производится как в случаях, когда оно ухудшает положение подозреваемого, так и в случаях, когда речь идет применении закона о менее тяжком преступлении или об ином смягчении подозрения. Допрос подозреваемого по новому уведомлению должен осуществляться в полном объеме.

Лицу, задержанному в качестве подозреваемого в соответствии со статьей 98 УПК КР, уведомление о подозрении не вручается (ч. 4 ст. 233 УПК). Таким образом, следует считать, что постановление о задержании подозреваемого и уведомление о подозрении имеют одинаковую юридическую природу, после вынесения которого лицо признается подозреваемым.

Итак, уведомление о подозрении как процессуальная деятельность состоит из следующих этапов:

1) Оценка доказательств на предмет их достаточности. В рамках данного этапа следователь (уполномоченное должностное лицо органа дознания) после начала досудебного производства, путем внесения сведений о совершенном преступлении (проступке) в ЕРПП, изучает материалы дела, содержащиеся в них доказательства, после чего определяет, имеются ли достаточные доказательства для уведомления лица о подозрении. Если доказательств недостаточно, то продолжается досудебное производство (ч.1 ст. 233 УПК);

2) Составление уведомления о подозрении. Данный процессуальный документ имеет государственный властный характер, согласно которому конкретное лицо наделяется статусом подозреваемого (ст. 234 УПК);

3) Вручение подозреваемому уведомление о подозрении (ч.1–5 ст. 245 УПК);

4) Разъяснение подозреваемому его процессуальных прав (ч. 6 ст. 245 УПК);

5) Допрос подозреваемого (ч. 7 ст. 245 УПК).

Институт уведомления о подозрении дает возможность исключить негативную практику, когда участвуют лица с неопределенным статусом, которые фактически являются подозреваемыми, а следователи допрашивают их в качестве свидетеля, поскольку свидетель для защиты своих интересов не имеет соответствующих прав по сравнению с официально признанным подозреваемым. Безусловно прогрессивное положение было установлено в ч. 3 ст. 85 УПК КР: **«Показания, данные лицом в ходе его допроса в качестве свидетеля, не могут быть признаны в качестве доказательств против него самого и положены в основу его обвинения».**

3. Задержание подозреваемого

В новом УПК КР основание и порядок задержания подозреваемого приведены в соответствии с положениями статьи 24 Конституции КР, которая гласит: *«Никто не может быть арестован, содержаться под стражей или оказаться лишенным свободы иначе как по решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом.*

п. 4. Никто не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов без судебного решения.

Каждое задержанное лицо в срочном порядке и в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания.

Законом в отдельных случаях могут быть установлены более короткие сроки задержания.

Всякое задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленными законом. Если отпадает основание, по которому лицо было задержано, оно должно быть немедленно освобождено.

п. 5. Каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача.

С момента лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника».

В ч. 1 ст. 98 УПК КР дано понятие задержания подозреваемого сутью которой заключается в кратковременном фактическом лишении свободы передвижения лица, применяемого уполномоченным должностным лицом органа дознания или следователем в случаях, не терпящих отлагательств, в целях пре-

сечения преступления и (или) проступка, выяснения причастности задержанного к преступлению и разрешения вопроса о заключении его под стражу, а также обеспечение производства по делу о проступке.

Согласно п. 53 ст. 5 УПК КР фактическое задержание — это момент фактического лишения свободы передвижения лица, в отношении которого имеется обоснованное подозрение в совершении преступления и (или) проступка.

Итак, в УПК КР 2017 года нашло четкое отражение следующее:

- 1) когда задержанием подозреваемого считается кратковременное фактическое лишение свободы передвижения лица;
- 2) задержание подозреваемого признается как обстоятельство, не терпящее отлагательств, что вытекает из Конституции и международных стандартов (без судебного решения не может быть арестован или оказаться лишенным свободы);
- 3) определены цели задержания подозреваемого:
 - пресечение преступления и (или) проступка,
 - выяснение причастности задержанного к преступлению,
 - разрешение вопроса о заключении его под стражу,
 - обеспечение производства по делу о проступке.
- 4) задержание подозреваемого допускается, если лицо подозревается в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы (ч. 2 ст. 98 УПК);
- 5) согласно ч. 3 ст. 504 УПК КР в исключительных случаях может быть задержано лицо по подозрению в совершении проступка, поскольку в Кодексе о проступках не предусмотрено наказание в виде лишения свободы.

Основания задержания по подозрению в совершении преступления (проступка) указаны в ч. 2 ст. 98 УПК КР:

- 1) если лицо застигнуто при совершении преступления и (или) проступка или непосредственно после его совершения;
- 2) если очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо как на лицо, совершившее преступление и (или) проступок;
- 3) если на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления и (или) проступка.

Вышеуказанный перечень оснований задержания не является исчерпывающим. **Задержание подозреваемого также может быть произведено после проведения специальных следственных либо следственных действий, если собраны достаточные доказательства для уведомления о подозрении** (ч. 3 ст. 98 УПК).

Основание для задержания подозреваемого, приведенное в ч. 2 ст. 94 УПК КР 1999 года: «при наличии иных данных, дающих основание подозревать его в совершении преступления, а также в случаях, когда оно не имеет постоянного места жительства, не установлена его личность и когда им предпринималась попытка к побегу» законодатель исключил из перечня оснований задержания в новом УПК КР, несмотря на то, что решением Конституционной палаты ВС КР от 7 июня 2017 года № 8-р признана ч. 2 ст. 94 УПК КР, не противоречащая нормам Конституции КР.¹

Порядок задержания подозреваемого (ст. 99)

В момент фактического задержания подозреваемого должно быть объявлено в чем он подозревается, а также разъяснено право не давать показания против себя, право иметь адвоката, а также право пользоваться гарантированной государством юридической помощью. Данная процедура должна быть проделана сотрудником правоохранительного органа (оперативник работник, участковый инспектор милиции, следователь), осуществившим фактическое задержание. Данное требование вытекает из ч. 2 ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которому: «Каждому арестованному сообщаются при аресте — причины его ареста и в срочном порядке сообщается любое предъявляемое ему обвинение».

Право граждан на задержание

Как было отмечено выше, задержание представляет собой одну из мер государственного принуждения, используемую правоохранительными органами для решения стоящих перед ними задач. Однако, в статье 101 УПК КР предусмотрено право граждан на самостоятельное задержание лица, совершившего преступление (проступок), так называемое «непроцессуальное задержание». Любое физическое лицо, включая потерпевшего, имеет право на

¹ Решение Конституционной палаты Верховного суда КР от 7 июня 2017 года № 8-р «По делу о проверке конституционности ч. 2 ст. 94 УПК КР, в связи с обращением гражданина Жоошева З. Т. См.: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/9682>

задержание лица, совершившего преступление и (или) проступок, ограничение его свободы передвижения с целью передачи либо доставления в отделение милиции, а также пресечение возможности совершения им иных посягательств.

К задержанному лицу при оказании им сопротивления могут быть применены физическая сила и другие средства. В случаях если есть основания полагать, что при задержанном лице находятся оружие и (или) иные опасные предметы, имеющие значение для дела, задержавший его гражданин вправе изъять находящиеся при нем предметы для передачи в последующем их в милицию, куда непосредственно было доставлено или передано задержанное лицо.

Еще одно нововведение уголовно-процессуального закона — решение следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, о задержании подозреваемого оформляется постановлением, которое должно быть составлено в момент доставления его в орган дознания или следствия.

В постановлении о задержании указываются дата и место его составления, должность, фамилия, имя лица, составившего постановление, сведения о личности подозреваемого, его физическом состоянии на момент задержания, основания и мотивы, место и время фактического задержания (с указанием часа и минут).

Факт ознакомления с постановлением о задержании подозреваемого и его адвоката, разъяснение подозреваемому прав, предусмотренных ст. 45 УПК КР, в том числе предоставление возможности на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор фиксируется в этом же постановлении и заверяется подписями подозреваемого и адвоката.

В ст. 100 УПК КР предписано немедленное производство личного обыска задержанного после задержания, о чем составляется протокол. При этом для проведения личного обыска решения следственного судьи не требуется (ч. 2 ст. 206 УПК).

О задержании подозреваемого следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания обязаны немедленно уведомить кого-либо из близких родственников, супруга (супругу), а также защитника. Заметим, что по УПК КР 1999 года уведомить должны были в течение 12 часов. Кроме того, в целях надлежащего уведомления родственников о произведенном задержании, подозреваемому предоставляется возможность на совершение

одного результативного бесплатного и контролируемого телефонного разговора (п. 2 ч. 1 ст. 45 УПК).

Допрос задержанного подозреваемого

Задержанный подозреваемый подлежит допросу в качестве подозреваемого в присутствии адвоката. Подозреваемый вправе заявить отказ от участия адвоката (защитника) если такое заявление будет сделано в присутствии защитника. Отказ от участия адвоката не допускается в случаях, предусмотренных ст. 52 УПК КР «Обязательное участие защитника» (ст. 53 УПК).

Допрос задержанного подозреваемого проводится по правилам, предусмотренным статьями 189–193 УПК КР. Перед допросом задержанному подозреваемому разъясняются его права, предусмотренные статьей 45 УПК КР, и объявляется, в совершении какого преступления и (или) проступка он подозревается.

Итак, в новом УПК КР при задержании подозреваемого, ему должно быть объявлено, в чем он подозревается, а также разъяснены его права — три раза: **1) в момент фактического задержания, 2) при ознакомлении с постановлением о задержании, 3) перед допросом в качестве подозреваемого.**

Доставление задержанного в суд

В соответствии с требованиями Конституции КР (ч. 4 ст. 24) и Международного пакта о гражданских и политических правах (ч. 3 ст. 9) каждое задержанное лицо в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания.

Согласно ч. 5 ст. 99 УПК КР подозреваемый должен быть доставлен в суд до истечения 45 часов, а несовершеннолетний подозреваемый — до истечения 21 часа с момента фактического задержания для решения вопроса о законности и обоснованности его задержания.

Проверка законности и обоснованности задержания осуществляется следственным судьей, с участием прокурора, следователя, подозреваемого, защитника, законного представителя по месту задержания подозреваемого

в открытом судебном заседании в течение 2 часов с момента поступления материалов дела в суд (ст. 256 УПК).

После проверки законности задержания, если имеется соответствующее ходатайство прокурора, то следственный судья своим постановлением сразу же применяет в отношении подозреваемого одну из мер пресечения: подписка о невыезде, передача под наблюдение командования воинской части, передача несовершеннолетнего под присмотр, залог, домашний арест, заключение под стражей.

Основания освобождения задержанного подозреваемого

- 1) Задержанный подозреваемый подлежит освобождению по решению суда, по постановлению уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя или прокурора, если:
 - не подтвердилось подозрение в совершении преступления либо проступка;
 - истек установленный законом срок задержания;
 - отсутствуют основания или необходимость применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;
 - задержание было произведено с нарушением требований статей 98, 99 УПК КР.

4. Процессуальные гарантии защиты от пыток в новом УПК КР

Новый УПК содержит ряд норм, направленных на предупреждение пыток:

- п. 19 ст. 45 «право подозреваемого на медицинский осмотр и помощь врача после фактического задержания»;
- ч. 6 ст. 45 «При каждом доставлении подозреваемого в ИВС, а также при поступлении жалобы от него самого, его защитника, близких родственников, супруга (супруги) о применении к нему насилия, пыток или жестокого обращения со стороны сотрудников органов дознания и следствия он подлежит обязательному медицинскому освидетельствованию с составлением соответствующего документа. Обязанность проведения медицинского освидетельствования возлагается на администрацию изолятора временного содержания»;
- ч. 4 ст. 50 «Адвокат имеет право осуществлять защиту прав и интересов любого лица, вызванного в органы дознания или следствия, в прокура-

туру или суд, при этом адвокат имеет полномочия, предусмотренные в статье 54 настоящего Кодекса»;

- ч. 6 ст. 80 «В случаях поступления заявлений о необходимости обеспечить безопасность подозреваемого, обвиняемого, свидетеля и их близких родственников, супруга (супруги), в отношении которых в ходе досудебного производства применялись пытки или иные виды жестокого и бесчеловечного обращения, независимо от принятия мер безопасности, прокурором проводится досудебное производство»;
- ч. 4 ст. 82 «К недопустимым доказательствам относится показание свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, полученные в ходе досудебного производства с применением пыток, насилия, угроз, обмана, а равно иных незаконных действий и жестокого обращения, а также показания, полученные в результате применения к нему пыток»;
- ч. 3 ст. 85 «Показания, данные лицом в ходе его допроса в качестве свидетеля, не могут быть признаны в качестве доказательств против него самого и положены в основу его обвинения»
- ч. 2 ст. 103 «Общение задержанного подозреваемого с сотрудниками, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, допускается с письменного разрешения следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, в производстве которого находится дело, и только в присутствии защитника»;
- ч. 6 ст. 99 «Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь в случае необходимости обязаны по ходатайству стороны защиты обеспечить своевременный (не позднее 12 часов) доступ к подозреваемому, находящемуся в местах содержания задержанных, для проведения медицинского осмотра, а в случае необходимости — и к помощи врача»;
- ч. 2 ст. 130 «Жалобы лиц, задержанных или содержащихся под стражей, о пытках, на действия сотрудника органа дознания, следователя администрация места заключения обязана не позднее 12 часов передать прокурору или в суд, а жалобы на действия и решения прокурора — вышестоящему прокурору»;
- ч. 4 ст. 171 «В случае необходимости в соответствии с частью 6 статьи 99 и частью 6 статьи 116 настоящего Кодекса судебно-медицинская экспертиза подозреваемого либо обвиняемого может проводиться как экспертами государственных, так и негосударственных экспертных организаций»;

- ч. 11 ст. 172 «При наличии заявления о применении пыток или жестокого обращения судебно-медицинская экспертиза должна быть назначена в течение 12 часов. Осмотр экспертом должен проводиться с применением фотосъемки либо видеозаписи»;
- ч. 6 ст. 191 «Любые задаваемые вопросы должны соответствовать требованиям следственной этики. Вопросы должны быть точными, понятными, краткими, не должны содержать утверждения и оценки следователя. Применение насилия, пыток, угроз и иных незаконных мер воздействия при проведении допроса влечет установленную законом уголовную ответственность»;
- ч. 2 ст. 193 «применение звуко- и видеозаписи обязательно при даче признательных показаний подозреваемыми, обвиняемыми о совершении ими преступлений».

Сравнительная таблица «Процедура задержания подозреваемого»

УПК КР 2017 года	УПК КР 1999 года	Комментарий
Гл. 12 «Задержание подозреваемого» Ч. 1 ст. 98 УПК КР. «Задержание подозреваемого в совершении преступления и (или) проступка - это кратковременное фактическое лишение свободы передвижения лица, которое применяется уполномоченным должностным лицом органа дознания или следователем в случаях, не терпящих отлагательств, в целях пресечения преступления и (или) проступка, выяснения причастности задержанного к преступлению и разрешения вопроса о заключении его под стражу, а также обеспечение производства по делу о проступке в случаях, предусмотренных главой 61 настоящего Кодекса».	Гл. 11 «Задержание подозреваемого»	В новом УПК КР дано понятие «задержание подозреваемого»: 1) это кратковременное фактическое лишение свободы передвижения лица; 2) применяется в случаях, не терпящих обстоятельств (вытекает из ч. 1 ст. 24 Конституции КР); 3) применяется в целях: - пресечения преступления и (или) проступка, - выяснения причастности задержанного к преступлению - разрешения вопроса о заключении его под стражу, - обеспечения производства по делу о проступке. 4) применяется в исключительных случаях по делам о проступках.
Ч. 2 ст. 98 УПК КР. «Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь вправе задерживать лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, а также проступка в случаях, предусмотренных главой 61 настоящего Кодекса, при наличии одного из следующих оснований: 1) если лицо застигнуто при совершении преступления и (или) проступка или непосредственно после его совершения;	Ст. 94 УПК КР «(1) Лицо, подозреваемое в совершении преступления, может быть задержано: 1) если лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; 2) если очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо, как на лицо, совершившее преступление;	В новом УПК КР лицо, может быть задержано по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, а также в исключительных случаях по делам о проступках (ч. 3 ст. 504 УПК КР).

2) если очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо как на лицо, совершившее преступление и (или) проступок; 3) если на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления и (или) проступка». Ч. 3 ст.98 УПК КР. Задержание лиц по подозрению в совершении преступлений и (или) проступков производится после проведения специальных следственных либо следственных действий, достаточных для объявления подозреваемому в совершении какого преступления и (или) проступка он подозревается, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи	3) если на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. 2) Лицо может быть задержано при наличии иных данных, дающих основание подозревать его в совершении преступления, а также в случаях, когда оно не имеет постоянного места жительства, не установлена его личность и когда им предпринималась попытка к побегу».	Ч.3 ст.98 нового УПК КР служит самостоятельным основанием для задержания подозреваемого – по результатам проведенных следственных и специальных следственных действий если есть достаточные доказательства для уведомления о подозрении.
Ч.1 ст. 99 УПК КР «1. Постановление о задержании подозреваемого составляется в момент доставления его в орган дознания или следствия. Подозреваемому в момент фактического задержания должно быть объявлено в чем он подозревается, а также разъяснено право не давать показаний против себя, право иметь адвоката, а также право пользоваться гарантированной государством юридической помощью.	Ст. 95 УПК КР «(1) Протокол о задержании лица, подозреваемого в совершении преступления, составляется не позднее трех часов с момента фактического доставления задержанного. В протоколе о задержании указываются основания и мотивы, место и время задержания (с указанием часа и минут), результаты личного обыска. Протокол объявляется подозреваемому в присутствии защитника, при этом ему разъясняются права, предусмотренные статьей 40 настоящего Кодекса.	В новом УПК процессуальным документом задержания служит постановление о задержании, которое составляется в момент доставления задержанного в орган дознания или следствия. В момент фактического задержания должностным лицом, осуществляющим задержание, должно быть объявлено задержанному: • в совершении какого преступления он подозревается;

2. В постановлении о задержании указываются дата и место его составления, должность, фамилия, имя лица, составившего постановление, сведения о личности подозреваемого, его физическом состоянии на момент задержания, основания и мотивы, место и время фактического задержания (с указанием часа и минут), сведения о разъяснении подозреваемому прав, предусмотренных статьей 45 настоящего Кодекса, результаты личного обыска и телефонного разговора. 3. Постановление о задержании объявляется подозреваемому и подписывается следователем или уполномоченным должностным лицом органа дознания и задержанным с указанием точного времени фактического задержания подозреваемого, а также защитником.	Протокол задержания подписывается лицом, его составившим, задержанным и его защитником. О произведенном задержании следователь обязан письменно сообщить прокурору в течение двенадцати часов с момента составления протокола задержания. (2) Задержанный должен быть допрошен в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 191 настоящего Кодекса».	• разъясняется его право не давать показания против себя, право иметь адвоката, в том числе государственного (бесплатного) адвоката. Согласно ч. 2 ст. 8 Закон КР «О гарантированной государством юридической помощи» от 16 декабря 2016 года № 201 лицам в случаях задержания предоставляется услуги адвоката за счет государства. При задержании подозреваемый имеет право на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор (ст. 45 УПК КР). Установлены сроки задержания, до истечения которого подозреваемый должен быть доставлен в суд для проверки законности задержания (ч. 4 ст. 24 Конституции КР). Следственный судья в открытом судебном заседании в течении 2 часов с момента поступления дела в суд должен проверить законность и обоснованность задержания (256 УПК КР).
---	--	---

Ст. 100 УПК КР «Личный обыск задержанного производится немедленно после фактического задержания, о чем составляется протокол с указанием даты и точного времени (с указанием часа и минут) его составления».	Ст. 96 УПК КР «Задержанный может быть подвергнут личному обыску в случаях, когда есть основание полагать, что он имеет при себе оружие либо пытается освободиться от доказательств, изобличающих его в совершении преступления. Лицо, осуществляющее задержание, вправе незамедлительно произвести личный обыск задержанного по правилам статьи 185 настоящего Кодекса».	В новом УПК КР содержится императивное требование о том, что личный обыск производится немедленно после фактического задержания. Личный обыск задержанного производится без постановления следственного судьи (ч. 2 ст. 206 УПК КР)
Ст. 101 УПК КР «1. Любое физическое лицо, включая потерпевшего, имеет право на задержание лица, совершившего преступление и (или) проступок, ограничение его свободы передвижения с целью передачи либо доставления в уполномоченный государственный орган, а также пресечение возможности совершения им иных посягательств. 2. К задержанному лицу в случаях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, при оказании им сопротивления могут быть в пределах, предусмотренных статьей 52 УК, применены физическая сила и другие средства. В случаях если есть основания полагать, что при задержанном лице находятся оружие и (или) иные опасные предметы, имеющие значение для уголовного дела и (или) проступка, задержавший его гражданин вправе изъять находящиеся при нем предметы для передачи в последующем их в уполномоченный государственный орган, куда непосредственно было доставлено или передано задержанное лицо».		Новая норма УПК предусматривает право потерпевшего и иных лиц, задерживать лицо, совершившее преступление (проступок) для пресечения правонарушения и доставления его органы дознания (непроецессуальная задержание).

Ст. 102 УПК КР.

«1. Задержанный подозреваемый подлежит освобождению по решению суда, по постановлению уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя или прокурора, если:

1) не подтвердилось подозрение в совершении преступления либо проступка;
2) истек установленный законом срок задержания;
3) отсутствуют основания или необходимость применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;
4) задержание было произведено с нарушением требований статей 98, 99 настоящего Кодекса.

2. Если в течение 48 часов, а в отношении несовершеннолетнего - 24 часов с момента задержания к начальнику места содержания задержанного не поступило постановление о применении к задержанному меры пресечения в виде заключения под стражу, то начальник места содержания задержанного немедленно освобождает задержанного, о чем уведомляет следователя, уполномоченное должностное лицо органа дознания, в производстве которого находится дело, и прокурора, о чем составляет протокол.

3. При невыполнении требований части 2 настоящей статьи начальник места содержания задержанного несет ответственность, установленную законом.

Ст. 97 УПК КР.

«(1) Задержанный подлежит освобождению по решению суда, по постановлению следователя или прокурора:

1) если не подтвердилось подозрение в совершении преступления;
2) если отсутствуют основания или необходимость в применении к задержанному меры пресечения в виде заключения под стражу;
3) если истек установленный законом срок задержания.

(2) Если в течение срока восьми часов с момента задержания к начальнику места содержания задержанного не поступило постановление о применении к задержанному меры пресечения в виде заключения под стражу, начальник места содержания задержанного немедленно сообщает письменно об этом прокурору, после чего начальник места содержания задержанного немедленно освобождает задержанного и составляет протокол.

(3) При освобождении задержанного ему выдается справка начальника места содержания задержанного, в которой указывается, кем он был задержан, основание, место и время задержания, основание и время освобождения».

4. При освобождении подозреваемого начальником места содержания задержанного ему выдается справка, в которой указывается, кем был задержан, основание, место и время задержания, основание и время освобождения».		
Ст. 104 УПК КР «1. После фактического задержания следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания обязаны немедленно уведомить о задержании подозреваемого кого-либо из близких родственников, супруга (супругу), а также защитника и предоставить возможность бесплатного уведомления самому подозреваемому. О произведенном уведомлении делается отметка в протоколе задержания. 2. Если задержанный подозреваемый является гражданином другого государства, в порядке, указанном в части 1 настоящей статьи, должно быть уведомлено посольство либо консульство этого государства, о чем делается отметка в протоколе задержания.	Ст. 99 УПК КР. «(1) О применении к подозреваемому меры процессуального принуждения в виде задержания следователь обязан в течение двенадцати часов уведомить кого-либо из членов его семьи, а при отсутствии их - других родственников или близких лиц. (2) Если задержанный является гражданином другого государства, в указанный срок должно быть уведомлено посольство либо консульство этого государства. О произведенном уведомлении делается отметка в деле».	В новом УПК КР содержится императивное требование о том, что следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания обязаны немедленно уведомить о задержании подозреваемого кого-либо из близких родственников, а также защитника и предоставить возможность бесплатного уведомления самому подозреваемому. Эти требования закона взаимосвязаны с правами подозреваемого: • при задержании на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор; • на медицинский осмотр и помощь врача после фактического задержания; • иметь выбранного им адвоката.
В случае отсутствия на территории Кыргызской Республики посольства или консульства государства, гражданином которого является задержанный подозреваемый, уведомление направляется в уполномоченный государственный орган.		

3. При задержании несовершеннолетнего лица, подозреваемого в совершении преступления и (или) проступка, немедленно извещаются его законные представители и уполномоченный государственный орган по защите детей».		
Ст.105 УПК КР. «1. Задержанный подозреваемый подлежит допросу в качестве подозреваемого. При допросе задержанного подозреваемого присутствие защитника обязательно, за исключением случаев, когда он отказывается от защитника и его отказ принят в соответствии с настоящим Кодексом.	Ст. 100 УПК КР. «(1) Задержанный по подозрению в совершении преступления в качестве подозреваемого должен быть допрошен с участием защитника. (2) Перед допросом задержанному разъясняются его права, предусмотренные статьей 40 настоящего Кодекса и объявляется в совершении какого преступления он подозревается».	При допросе подозреваемого применение звуко- и видеозаписи обязательно, если он является: 1) несовершеннолетним; 2) слепым, неграмотным, малограмотным; 3) допрашивается через переводчика; 4) подозревается по делам об особо тяжких преступлениях; 5) нуждается в исследовании экспертами-психиатрами; 6) при даче признательных показаний о совершении преступлений.
2. Допрос задержанного подозреваемого проводится по правилам, предусмотренным статьями 189-193 настоящего Кодекса. Перед допросом задержанному подозреваемому разъясняются его права, предусмотренные статьей 45 настоящего Кодекса, и объявляется, в совершении какого преступления и (или) проступка он подозревается».		

УВЕДОМЛЕНИЕ
о подозрении в совершении преступления

« ____ » ____ 20__ г.

(место составления)

(должность следователя,

специальное звание, фамилия, инициалы)

рассмотрев материалы уголовного дела № _____ ,

принимая во внимание, что в ходе досудебного производства получены достаточные данные, дающие основание подозревать конкретное лицо в совершении преступления, руководствуясь ст. 233 и 234 УПК КР, составил настоящее письменное уведомление о подозрении

(фамилия, имя, отчество подозреваемого, число, месяц, год и место рождения)

в совершении следующ____ преступлен____:

(дается описание преступления с указанием места, времени его

совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии

со ст. 83 УПК КР, указывается статья (части статьи) УК КР, предусматривающая

ответственность за данное преступление)

Следователь

(подпись)

Настоящее уведомление получил

« ____ » 20__ г. в ____ ч. ____ мин.,

Подозреваемый

(подпись)

Защитник

(подпись)

Мне разъяснены права подозреваемого, предусмотренные ч.1 ст. 45 УПК КР, а именно:

- 1) знать, в совершении какого преступления и (или) проступка его подозревают;
- 2) при задержании на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор;
- 3) получить копии уведомления о подозрении в совершении преступления, проступка, уведомления о новом подозрении или об изменении квалификации подозрения, протокола о задержании;
- 4) получить письменное разъяснение своих прав;
- 5) защищать себя лично или при помощи выбранного им адвоката;
- 6) иметь защитника с момента уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, а при задержании - с момента фактического задержания на гарантированную государством юридическую помощь, в случае отсутствия выбранного защитника;
- 7) иметь защитника, в том числе при рассмотрении следственным судьей ходатайства следователя о применении меры пресечения;
- 8) на гарантированную государством юридическую помощь в случаях, предусмотренных законом;
- 9) на свидание со своим защитником наедине без ограничений их количества, продолжительности и в условиях, исключающих возможность прослушивания;
- 10) участвовать в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя;
- 11) требовать проверки законности и обоснованности задержания;
- 12) давать показания или отказаться от дачи показаний;
- 13) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 14) пользоваться услугами квалифицированного переводчика;
- 15) представлять доказательства;
- 16) заявлять ходатайства и отводы;
- 17) знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием, получать их копии и подавать по ним замечания, которые вносятся в протокол;
- 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения органов дознания, следователя, прокурора и суда;
- 19) на медицинский осмотр и помощь врача после фактического задержания;
- 20) знакомиться со всеми материалами дела по окончании досудебного производства и получать копии;
- 21) заключать процессуальные соглашения в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;
- 22) получить копию обвинительного акта;

23) примириться, в том числе в порядке медиации, с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом.

Подозреваемый

(подпись)

Защитник

(подпись)

Уведомление о подозрении вручил, права подозреваемого разъяснил

« ____ » _____ 20 ____ г.

Следователь

(подпись)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ о задержании подозреваемого

« ____ » _____ 20 ____ г.

(место составления)

Постановление составлено в ____ ч. ____ мин.

(должность следователя,

специальное звание, фамилия, инициалы)

рассмотрев материалы уголовного дела № _____ ,

УСТАНОВИЛ:

(излагаются основания задержания, предусмотренные ст. 98 УПК КР, мотивы, место и время фактического задержания (с указанием часа и минут) и другие обстоятельства задержания)

На основании изложенного, руководствуясь ст. 98 и 99 УПК КР,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Задержать в качестве подозреваемого _____
(фамилия, имя, отчество подозреваемого)

Дата и место рождения _____

Место жительства и (или) регистрации _____

Телефон _____

Гражданство _____

Образование _____

Семейное положение, состав семьи _____
Место работы или учебы _____
Отношение к воинской обязанности _____
(где состоит на воинском учете)

Наличие судимости _____
(когда и каким судом был осужден)

Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность подозреваемого _
Физическое состояние на момент задержания подозреваемого _____
в совершении преступлен____, предусмотренн _____

УК КР, о чем ему объявить.

2. Копию постановления направить прокурору _____
(наименование органа прокуратуры)

Следователь _____
(подпись) (инициалы, фамилия)

Настоящее постановление мне объявлено, копия вручена «__» ____ 20__ г.
в ____ ч. ____ мин.

Точное время фактического задержания подозреваемого в ____ ч. ____ мин.

Подозреваемый _____
(подпись) (инициалы, фамилия)

Защитник _____
(подпись) (инициалы, фамилия)

Мне разъяснены права подозреваемого, предусмотренные ч.1 ст. 45 УПК КР, а именно:

- 1) знать, в совершении какого преступления и (или) проступка его подозревают;
- 2) при задержании на один результативный бесплатный и контролируемый телефонный разговор;
- 3) получить копии уведомления о подозрении в совершении преступления, проступка, уведомления о новом подозрении или об изменении квалификации подозрения, протокола о задержании;
- 4) получить письменное разъяснение своих прав;
- 5) защищать себя лично или при помощи выбранного им адвоката;
- 6) иметь защитника с момента уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка, а при задержании - с момента фактического задержания на гарантированную государством юридическую помощь, в случае отсутствия выбранного защитника;

- 7) иметь защитника, в том числе при рассмотрении следственным судьей ходатайства следователя о применении меры пресечения;
- 8) на гарантированную государством юридическую помощь в случаях, предусмотренных законом;
- 9) на свидание со своим защитником наедине без ограничений их количества, продолжительности и в условиях, исключающих возможность прослушивания;
- 10) участвовать в следственных действиях, проводимых по его ходатайству или ходатайству его защитника либо законного представителя;
- 11) требовать проверки законности и обоснованности задержания;
- 12) давать показания или отказаться от дачи показания;
- 13) давать показания на родном языке или языке, которым владеет;
- 14) пользоваться услугами квалифицированного переводчика;
- 15) представлять доказательства;
- 16) заявлять ходатайства и отводы;
- 17) знакомиться с протоколами следственных действий, проведенных с его участием, получать их копии и подавать по ним замечания, которые вносятся в протокол;
- 18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения органов дознания, следователя, прокурора и суда;
- 19) на медицинский осмотр и помощь врача после фактического задержания;
- 20) знакомиться со всеми материалами дела по окончании досудебного производства и получать копии;
- 21) заключать процессуальные соглашения в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом;
- 22) получить копию обвинительного акта;
- 23) примириться, в том числе в порядке медиации, с потерпевшим в случаях, предусмотренных законом.

Подозреваемый _____
(подпись) _____
(инициалы, фамилия)

Защитник _____
(подпись) _____
(инициалы, фамилия)

Постановление вручил, права подозреваемого разъяснил

«_____» _____ 20 ____ г.

Следователь _____
(подпись)

ГЛАВА 4. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

1. Классификация участников уголовного процесса

В соответствии со ст. 18 УПК КР, основным признаком принципа состязательности сторон является разделение функций обвинения, защиты и разрешение дела судом, а также осуществление этих функций разными органами и лицами.

Классификация участников уголовного процесса в новом УПК КР (Раздел II «Субъекты уголовного судопроизводства»)¹ основана на выполняемой ими процессуальной функции в рамках конституционного принципа состязательности сторон: разрешение дела (правосудие), обвинение (уголовное преследование) и защита.

УПК КР к числу участников уголовного процесса также отнесены иные лица, участвующие в уголовном процессе (гл. 7). Под термином «иные» понимаются те участники, которые не относятся ни к стороне обвинения, ни к стороне защиты, ни к судебным органам.

Вне зависимости от принадлежности к той или иной из указанных групп участники процесса наделены уголовно-процессуальным законом определенным набором прав и обязанностей. Все они вступают в уголовно-процессуальные отношения с другими участниками уголовно-процессуальных отношений.

Функция разрешение дела (правосудие)

Носители этой функции: суд, судья, следственный судья, присяжный заседатель (гл. 4 УПК).

Суд осуществляет правосудие по уголовным делам и (или) делам о проступках (ст. 27 УПК).

Рассмотрение уголовных дел и дел о проступках в суде первой инстанции осуществляется судьей единолично, а также с участием присяжных заседателей, в случаях предусмотренных статьей 263 УПК КР и по правилам, установленным главой 45 УПК КР.

Рассмотрение уголовных дел и дел о проступках в апелляционном порядке осуществляется судебной коллегией в составе трех судей.

¹ Законодатель исходит из того, что «участник» и «субъект» являются равнозначными понятиями.

Рассмотрение уголовных дел и дел о проступках в порядке кассации осуществляется судебной коллегией Верховного суда в составе трех судей.

Судебный контроль в досудебном производстве осуществляется следственным судьей единолично.

Функция обвинения (уголовное преследование)

Носители функции обвинения: прокурор, следователь, руководитель следственного подразделения, орган дознания, уполномоченное должностное лицо органа дознания, начальник органа дознания, потерпевший, частный обвинитель, представитель потерпевшего и частного обвинителя (гл. 5 УПК).

В новом УПК КР прокурор осуществляет не только функцию обвинения (уголовное преследование), но и в соответствии со ст. 104 Конституции КР надзор за соблюдением законов органами, осуществляющими досудебное производство. Так, в частности, прокурор уполномочен проверять законность задержания (п. 6 ч. 2 ст. 33 УПК), разрешает жалобы на решения и действия (бездействие) органов дознания и следствия (п. 14 ч. 2 ст. 33 УПК).

Важной новеллой УПК КР стало определение правового статуса следователя как субъекта процесса со стороны обвинения (ст. 34, 35 УПК). Наряду с этим **исключен принцип, предусмотренный в ст. 19 УПК КР 1999 года**, в соответствии с которым на следователя возлагалась обязанность всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, выявлять как уличающие, так и оправдывающие подозреваемого, а также смягчающие и отягчающие его ответственность обстоятельства.

Это решение законодателя связано не только с задачей реализации принципа состязательности в досудебном производстве, но опирается на логику и здравый смысл. Одно и то же лицо, то есть следователь, одновременно должен обвинять, защищать и разрешать дело, что невозможно, прежде всего, по психологическим причинам. Практика показывает, что в реальности следователи осуществляют только функции обвинения. Поскольку при нынешней конструкции, когда следственный аппарат находится в структуре (ведомственном подчинении) МВД, ГКНБ, ГСБЭП, ГСИН от следователей следует ожидать только обвинительного уклона в расследовании дел.

В целях реализации норм Кодекса о проступках в новом УПК КР предусмотрено производство по делам о проступках. Досудебное производство дел

о проступках осуществляется в сокращенной форме и возлагается на орган дознания, а именно на уполномоченное должностное лицо органа дознания (ст. 38, 39 УПК) и начальника органа дознания (ст. 40 УПК). Особенности производства по делам о проступках рассмотрены в главе 8 настоящего пособия.

Права и обязанности потерпевшего возникают у физического или юридического лица с момента подачи заявления о совершении в отношении него преступления или проступка или заявления о привлечении его в качестве потерпевшего (ст. 41 УПК). В этих случаях по новому УПК КР не требуется для признания лица потерпевшим вынесения постановления.

При этом, если заявление о совершении преступления или проступка или заявление о привлечении в качестве потерпевшего подано лицом, которому не причинен материальный ущерб и моральный вред, уполномоченное должностное лицо органа дознания, следовательно, суд выносят постановление об отказе в признании потерпевшим, которое может быть обжаловано прокурору или в суд (ч. 3 ст. 41 УПК).

Законодатель установил в ч. 10 ст. 41 УПК КР **создание фонда возмещения ущерба потерпевшему.** Так, в случае невозможности возместить материальный ущерб и (или) моральный вред за счет подозреваемого, обвиняемого, осужденного, возмещение материального ущерба (морального вреда) потерпевшему производится за счет специализированного фонда в порядке, определенном законом.

Функция защиты

Носители функции защиты: подозреваемый, обвиняемый (осужденный, оправданный), законный представитель несовершеннолетнего, защитник, сотрудник уполномоченного государственного органа по защите детей, лицо, ответственное за возмещение материального ущерба, морального вреда, представитель юридического лица, в отношении которого применяются меры уголовно-правового воздействия (гл. 6 УПК).

В досудебном производстве лицо именуется **подозреваемым**, а в судебном производстве первой инстанции — **обвиняемым**, если вступил в законную силу обвинительный приговор **осужденным и оправданным** — если постановлен оправдательный приговор (ст. 45, 46 УПК).

В новом УПК КР **отсутствует институт гражданского иска**, соответственно нет участников процесса с такими названиями, как гражданский истец, гражданский ответчик.

Физическое или юридическое лицо, понесшее имущественный ущерб от преступления и предъявившее требования о его возмещении признается потерпевшим.

Физическое или юридическое лицо, которое в силу закона несет имущественную ответственность за материальный ущерб и моральный вред, причиненный преступлением или проступком или запрещенным УК или Кодексом о проступках деянием невменяемого, а также несовершеннолетнего, именуется **лицом, ответственным за возмещение материального ущерба и морального вреда**.

Лицо, ответственное за возмещение ущерба, имеет права и обязанности подозреваемого, обвиняемого, осужденного в части возмещения материального ущерба и морального вреда. Лицу, ответственному за возмещение ущерба, сообщается о принятых процессуальных решениях в уголовном производстве, которые касаются возмещения материального ущерба и морального вреда, и он получает их копии в случаях и в порядке, установленных УПК КР для уведомления подозреваемого, обвиняемого, оправданного, осужденного (ст. 48 УПК).

В новом УПК КР предусмотрен порядок производства **по применению принудительных мер уголовно-правового воздействия** в отношении юридического лица (см. главу 10 пособия). В целях надлежащего обеспечения прав и интересов такого юридического лица в связи с преступным деянием, совершенным в его интересах физическим лицом или посредством юридического лица, должен участвовать представитель юридического лица (ст. 57 УПК).

На представителя юридического лица распространяются процессуальные права и обязанности адвоката-защитника, предусмотренные ст. 54 УПК КР (ст. 57 УПК).

Иные лица, участвующие в уголовном судопроизводстве, выполняющие функцию содействия правосудию: свидетель, эксперт, специалист, переводчик, медиатор, секретарь судебного заседания, судебный пристав (гл. 7 УПК).

Как видно, в числе иных участников процесса **нет понятых**. Законодатель решил отказаться от института понятых в пользу более современных технических средств фиксации следственных действий.

В новом УПК КР определен правовой статус медиатора (ст. 62 УПК). Медиатором является независимое физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации в соответствии с требованиями закона. Со-

гласно ст. 1 Закона о медиации,¹ она применяется к спорам, возникающим из уголовно-правовых отношений в случаях, прямо предусмотренных законом. В ст. 499 УПК КР предусмотрено примирение сторон с помощью медиатора. Судья, следовательно уполномочен направлять подозреваемого, обвиняемого и потерпевшего на информационную встречу с медиатором (ст. 30, 35 УПК).

В главу «Иные лица, участвующие в уголовном судопроизводстве» включен **судебный пристав**.² Согласно ст. 64 УПК КР на судебного пристава возлагается обязанность:

- 1) обеспечивать надлежащий порядок в зале судебного заседания и накладывать взыскание в соответствии с Кодексом о нарушениях;
- 2) следить за соблюдением порядка лицами, присутствующими в зале судебного заседания;
- 3) выполнять распоряжения председательствующего об удалении из зала суда лиц, нарушающих порядок в судебном заседании;
- 4) **выполнять распоряжения председательствующего, связанные с обеспечением явки участников судебного процесса.**

Последний пункт обязанностей судебного пристава призван разрешить важную проблему практики судопроизводства — обеспечение явки участников судебного процесса. Здесь речь идет о принудительном доставлении (привод) обвиняемого, потерпевшего и свидетеля, в случае их неявки по вызову без уважительных причин. То есть, по правилам состязательного процесса в суде на стороны возлагается обязанность обеспечения явки обвиняемого, потерпевшего и своих свидетелей. В случае, необходимости их принудительного доставления стороны вправе обратиться к судье с соответствующим ходатайством. Судебный пристав осуществляет привод по постановлению судьи, которое выносится по правилам, предусмотренным ст. 121 УПК КР.

2. Вступление адвоката в уголовное судопроизводство и его полномочия

Осуществление адвокатом функции защиты прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве является необходимым элементом состязательной конструкции процесса. В связи с этим в рамках проводимой судебной ре-

¹ Закон КР от 28 июля 2017 года № 161 «О медиации»

² Закон КР от 5 августа 2016 года № 164 «О судебных приставах»

формы, особое внимание законодатель уделит повышению роли адвоката в уголовном судопроизводстве.

В новом УПК КР адвокат:

- осуществляющий функцию защиты подозреваемого, обвиняемого, осужденного, оправданного, лица, ответственного за возмещение материального ущерба (морального вреда), представителя юридического лица, в отношении которого начато производство для применения мер уголовно-правового воздействия именуется защитником и является участником со стороны защиты (ст. 49, 50, 57, 390, 431 УПК);
- осуществляющий функцию защиты прав и интересов потерпевшего, частного обвинителя, именуется представителем и является стороной обвинения (ст. 43 УПК);
- осуществляющий функцию защиты прав свидетеля, именуется защитником (ст. 50, п. 9 ч. 6 ст. 58 УПК);
- приглашенный осужденным для оказания ему юридической помощи в осуществлении прав при разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора, именуется также представителем (ч. 5 ст. 429 УПК).

В соответствии со статьей 40 Конституции КР каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государства.

В ст. 50 УПК КР дано определение защитника — это лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемого, обвиняемого, свидетеля по уголовному делу и (или) делу о проступке и оказывающее им квалифицированную юридическую помощь.

В досудебном производстве и в суде в качестве защитника может выступать только адвокат. Таким образом, субъектом оказания квалифицированной юридической помощи, гарантированной Конституцией КР и единственным носителем полномочий защитника является адвокат, осуществляющий свою деятельность на профессиональной основе. Теперь в качестве защитника не вправе участвовать по уголовному делу и (или) делу о проступке близкие родственники и иные лица (наряду с адвокатом или вместо него).

Подтверждением того, что субъектом оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве могут быть только адвокаты, служит Закон КР об адвокатуре и адвокатской деятельности, который гласит: «Адвокатская деятельность в Кыргызской Республике является квалифицированной юридической помощью, оказываемой на профессиональной основе лицами, получившими лицензию на право занятия адвокатской деятельностью в порядке, установленном законом, физическим и юридическим лицам в целях защиты и обеспечения их прав, свобод и законных интересов, а также доступа к правосудию» (ст. 16). Значит, законодатель отождествил адвокатскую деятельность с понятием «оказание квалифицированной юридической помощи». Кроме того, согласно Закону КР о гарантированной государством юридической помощи, квалифицированная юридическая помощь также определена, как профессиональная деятельность адвоката по защите законных прав и интересов лиц по гражданским, административным и уголовным делам на всех стадиях гражданского, административного и уголовного судопроизводства за счет государства.

Адвокат вправе участвовать в деле с момента фактического задержания подозреваемого или уведомления о подозрении в совершении преступления и (или) проступка подозреваемого, а в защите прав свидетеля — с момента его первого допроса.

Адвокату, для вступления в уголовное судопроизводство, необходимо вручить ордер поручения должностному лицу, ведущему дело, и предъявить удостоверение Адвокатуры КР либо другой документ, удостоверяющий его личность. Необходимо отметить, что адвокат вступает в дело, а не допускается к участию в нем, поэтому письменного заявления или ходатайства, тем более разрешения следователя, судьи для вступления его в дело не требуется.

Ордер поручения выдается адвокату, осуществляющему адвокатскую деятельность в форме адвокатского кабинета, либо адвокатской организации на основании соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем. Форма ордера поручения утверждается Адвокатурой КР.¹

В ч. 4 ст. 50 УПК КР предусмотрена новая норма: «Адвокат имеет право осуществлять защиту прав и интересов любого лица, вызванного в органы до-

¹ Статья 27 Закона КР «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» от 14 июля 2014 года № 135 (В редакции Законов КР от 27 июля 2016 года № 147, 12 декабря 2016 года № 196).

знания или следствия, в прокуратуру или суд, при этом адвокат имеет полномочия, предусмотренные в статье 54 настоящего Кодекса». Следует признать, данная норма не носит уголовно-процессуальный характер, ибо любое лицо, участвующее в уголовном процессе имеет свой определенный статус: свидетель, подозреваемый, потерпевший и т. д. Однако по замыслу законодателя данная норма направлена на искоренение фактов превышения должностных полномочий сотрудниками правоохранительных органов — опрашивается лицо, которое по делу еще не является свидетелем или подозреваемым и получают сведения, которые могут быть использованы в дальнейшем против него самого, при этом не допускается присутствие адвоката.

В нормах нового УПК КР четко определено право подозреваемого, обвиняемого на им выбранного адвоката (п. 5 ст. 45, п. 9 ст. 47). Данное положение, то есть право на свободный выбор адвоката вытекает из ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

Только в случае, когда участие выбранного адвоката невозможно, подозреваемому (обвиняемому) предоставляется адвокат через государственный реестр адвокатов по гарантированной государством юридической помощи (п. 6, 8 ст. 45, п. 10 ст. 47, ст. 51, ч. 1 ст. 99 УПК).

Юридическая помощь за счет государства согласно ст. 40 Конституции КР, предоставляется в порядке и условиях предусмотренных нормами УПК КР и Законом о гарантированной государством юридической помощи. В данных нормативно-правовых актах содержатся новые правила направленные на искоренение негативной практики назначения, адвоката вопреки интересам подозреваемого и обвиняемого. Не секрет, что по сложившейся порочной практике следователи привлекают так называемых «карманных» адвокатов, которые могут подписать любой удобный для следствия процессуальный документ. Зачастую такие документы потом являются единственной основой для обвинения.

Участие адвокатов в оказании гарантированной государством юридической помощи (далее — ГГЮП) обеспечивается территориальными адвокатурами областей, городов Бишкек и Ош, взаимодействующими с Центром по координации ГГЮП Министерства юстиции КР. Координатор этого Центра вправе назначить одного из числа адвокатов включенных в государственный реестр адвокатов по оказанию квалифицированной юридической помощи.

В этой связи, следователь вправе требовать назначение защитника в отношении лиц, имеющих право на гарантированную государством юридическую помощь. Такое право записано в п. 12 ст. 35 УПК КР «Полномочия следователя».

В статье 8 Закона КР о гарантированной государством юридической помощи определен круг лиц, которые вправе получить ГЮП, в том числе в сфере уголовного судопроизводства. К ним относятся: подозреваемые, обвиняемые, осужденные, оправданные, потерпевшие и несовершеннолетние свидетели, годовой доход которых не превышает 60-кратного размера минимальной заработной платы. В части 2 этой же статьи Закона о ГЮП указано, что без учета годового дохода квалифицированная юридическая помощь предоставляется:

- 1) лицам в случаях их задержания;
- 2) подозреваемым, обвиняемым, подсудимым в совершении особо тяжких преступлений;
- 3) лицам с I и II группой инвалидности;
- 4) лицам, страдающим психическими заболеваниями;
- 5) ветеранам Великой Отечественной войны и приравненным к ним лицам;
- 6) несовершеннолетним — в их интересах, их родителям (опекунам, попечителям) — в интересах детей;
- 7) одиноким матерям, воспитывающим несовершеннолетнего ребенка/детей;
- 8) лицам, воспитывающим несовершеннолетнего ребенка/детей без матери, — по вопросам, связанным с обеспечением и защитой прав и законных интересов детей;
- 9) военнослужащим срочной службы;
- 10) престарелым, проживающим в государственных домах-интернатах;
- 11) в иных случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

Иные случаи предусмотрены в ст. 52 УПК КР. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве обязательно если:

- подозреваемому, обвиняемому трудно самостоятельно осуществлять принадлежащее ему право на защиту вследствие существенного нарушения функций речи, слуха, зрения, продолжительной тяжелой болезни, а также слабоумия, явной умственной неразвитости, других физических или психических недостатков;
- имеется ходатайство подозреваемого, обвиняемого;
- подозреваемый, обвиняемый не владеет или недостаточно владеет языком уголовного судопроизводства;

- подозреваемый, обвиняемый не достиг совершеннолетия;
- лицо подозревается или обвиняется в совершении особо тяжкого преступления;
- подозреваемый, обвиняемый является военнослужащим срочной службы;
- между интересами подозреваемых, обвиняемых имеются противоречия и если хотя бы один из них имеет защитника;
- в производстве по уголовному делу участвует представитель потерпевшего, частного обвинителя;
- уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;
- в отношении лиц, к которым предусматривается применение принудительных мер медицинского характера или решается вопрос об их применении, — с момента установления факта наличия у лица психического заболевания или других сведений, которые вызывают сомнение относительно его вменяемости;
- заявлено ходатайство о процессуальном соглашении и его заключении.

Кроме того, участие защитника обязательно при рассмотрении судом ходатайства прокурора о применении в отношении подозреваемого, обвиняемого меры пресечения. Данное требование распространяется и на процедуру продления сроков применения мер пресечения (ч. 2 ст. 52, ч. 1 ст. 256, ч. 2 ст. 257 УПК).

Таким образом, согласно новому УПК и Закону о ГГЮП, если лицо задержано в качестве подозреваемого и на тот момент у него нет выбранного адвоката, то без выяснения его доходов на ГГЮП, должен в кратчайшие сроки прибыть дежурный адвокат Центра по ГГЮП по поручению Координатора этого Центра и принять участие в процедуре задержания путем оказания квалифицированной юридической помощи. При этом, обязанность обеспечения подозреваемого адвокатом путем сообщения в Центр ГГЮП о проводимом задержании подозреваемого возлагается на орган уголовного преследования (ст. 22 Закона о ГГЮП).

В последующем, право подозреваемого на получение ГГЮП должно быть рассмотрено на общих основаниях по его заявлению в соответствии Законом о гарантированной государством юридической помощи.

Полномочия защитника (адвоката)

Согласно ст. 54 УПК КР, с момента участия в деле защитник (адвокат) имеет право:

- 1) собирать и представлять материалы по делу, свидетельствующие в пользу подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, лично или с использованием частного детектива в соответствии с законом в досудебном производстве и в суде;
- 2) получать письменные заявления и объяснения свидетелей, составлять частные протоколы осмотра;
- 3) ходатайствовать перед следственным судьей о депонировании доказательств;
- 4) обращаться к следственному судье с ходатайством о назначении экспертизы с приглашением эксперта в порядке ст. 175 УПК КР, а также о проведении экспертизы на договорной основе за счет стороны, по инициативе которой привлекается эксперт;
- 5) присутствовать при задержании лица и при уведомлении о подозрении;
- 6) участвовать в допросе подзащитного (подозреваемого, обвиняемого, свидетеля), а также в других следственных действиях, проводимых с его участием или по его ходатайству;
- 7) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания наедине без ограничений их количества, продолжительности и в условиях, исключающих возможность прослушивания;
- 8) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколами следственных действий, проведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому, а также снимать с них копии;
- 9) знакомиться со всеми материалами дела по окончании досудебного производства и снимать с них копии;
- 10) заявлять ходатайства;
- 11) участвовать в суде;
- 12) заявлять отводы;
- 13) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда, прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания и участвовать в их рассмотрении;
- 14) ходатайствовать перед судом о принудительном приводе;
- 15) истребовать доказательства;

- 16) использовать любые другие средства и способы защиты, не запрещенные законом.

Адвокат-защитник и представитель потерпевшего вправе истребовать справки, характеристики, иные документы от юридических лиц, которые обязаны представить защитнику, представителю потерпевшего запрошенные ими документы или их заверенные копии в течение 10 суток.

При рассмотрении вопроса о санкционировании меры пресечения в виде содержания под стражей истребуемые справки, характеристики и иные документы предоставляются защитнику в течение 2 суток.

Кроме того, адвокат-защитник и представитель потерпевшего вправе:

- 1) инициировать на договорной основе производство судебной экспертизы;
- 2) направлять запрос в экспертное учреждение о проведении на договорной основе соответствующей экспертизы;
- 3) привлекать на договорной основе специалиста;
- 4) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к уголовному делу или делу о проступке, в том числе с использованием научно-технических средств.

Кроме того, в ч. 5 ст. 54 УПК КР расписаны обязанности защитника:

- 1) оказывать квалифицированную юридическую помощь;
- 2) без согласия подзащитного (подозреваемого, обвиняемого, свидетеля) не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с участием в уголовном судопроизводстве и составляют адвокатскую или иную охраняемую законом тайну;
- 3) соблюдать правила профессиональной этики адвоката.

Защитник не вправе совершать какие-либо действия против интересов подзащитного.

Собранные защитником доказательства по его ходатайству обязательны для приобщения к делу. Эти материалы подлежат исследованию, оценке в соответствии с требованием УПК КР судом, следователем, уполномоченным должностным лицом органа дознания.

К ключевым нововведениям УПК КР относительно полномочий защитника (адвоката) следует отнести его право ходатайствовать перед следственным судьей о депонировании доказательств и о назначении экспертизы с приглашением эксперта, а также самостоятельно обратиться в экспертную организацию о проведении экспертизы на договорной основе; иметь свидания с подзащитным в условиях, исключающих возможность прослушивания.

Право адвоката самостоятельно обращаться в экспертную организацию о проведении экспертизы на договорной основе, если при этом отсутствует необходимость в истребовании объектов исследования из органа до судебного производства закреплено в ст. 54 и ч. 12 ст. 172 УПК КР. Между тем, процедура реализации указанного права в новом УПК КР и в Законе о судебно-экспертной деятельности не расписана.

Представитель потерпевшего, частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и потерпевший и частный обвинитель (ст. 43 УПК). При этом адвокат-представитель, защищая права и интересы потерпевшего, частного обвинителя руководствуется статьями 25 и 26 Закона об адвокатуре и адвокатской деятельности, где предусмотрен широкий арсенал средств и способов выполнения своих профессиональных задач и профессиональных обязанностей. Кроме того предусмотренные в ч. 4 ст. 54 полномочия адвоката-защитника распространяются также на адвоката-представителя потерпевшего.

В новом УПК КР предусмотрены следующие гарантии независимости, неприкосновенности адвоката и неукоснительности соблюдения адвокатской тайны:

- иметь свидания с подзащитным в условиях, исключающих возможность их прослушивания (п. 7 ст. 54 УПК);
- адвокат, помощник адвоката не могут быть допрошены в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с обращением к ним за юридической помощью или ее оказанием (п. 4 ч. 4 ст. 58 УПК);
- запрещается привлекать к конфиденциальному сотрудничеству при проведении специальных следственных действий адвокатов, если такое сотрудничество будет связано с раскрытием конфиденциальной информации профессионального характера (ст. 212 ПК);
- запрещается проводить специальные следственные действия в отношении адвокатов, осуществляющих профессиональную помощь.
- запрещается проводить прослушивание переговоров между подозреваемым (обвиняемым) и его защитником (ст. 223 УПК).

ГЛАВА 5. СЛЕДСТВЕННЫЙ СУДЬЯ

1. Процессуально-правовой статус следственного судьи

Введение института следственного судьи является значимой новацией нового УПК КР, которая призвана обеспечить судебную защиту конституционных прав, свобод личности и реализации принципа состязательности сторон на досудебном производстве.

Следует отметить, что понятие следственного судьи по УПК КР носит сугубо судебный (юрисдикционный), а не следственный характер, то есть следственный судья не проводит досудебное расследование преступлений, как в некоторых странах, где это название используется (*judge d'instruction* или *investigating judge*) как лицо, проводящее досудебное расследование (Франция, Бельгия, Голландия, Швейцария, Испания и др.). В этом смысле, в этих странах он является судебным следователем, нежели следственным судьей, поскольку самостоятельно определяет ход предварительного следствия и по своей инициативе может собирать доказательства.

Следственный судья обладает статусом судьи в соответствии с Конституцией КР и Конституционным законом о статусе судей Кыргызской Республики. Он является носителем судебной власти, а принятые им процессуальные решения в пределах полномочий обязательны для исполнения всеми государственными органами, должностными лицами и гражданами, которых эти решения касаются. Организационное, материально-техническое и кадровое обеспечение деятельности следственного судьи обеспечивается Судебным департаментом при Верховном суде.

Таким образом, в УПК КР процессуально-правовой статус следственного судьи определен — это судья районного (городского) суда, который рассматривает материалы досудебного производства с соблюдением правил предусмотренных главой 37 УПК КР «Подсудность уголовных дел и дел о проступках». Компетенция следственного судьи распространяется только на досудебное производство по уголовным делам и делам о проступках.

В статье 11 Закона о введении в действие УПК КР указано, что до введения штатных единиц следственных судей в местных судах, судебный контроль осуществляется судьями местных судов, определяемых председателем Верховного суда КР. Организация судебной системы в Кыргызской Респуб-

лике и нормы УПК КР позволяет утверждать, что в качестве следственного судьи может вступать любой судья суда первой инстанции, специализирующийся на рассмотрении уголовных дел.

Основное требование закона — это **следственный судья, участвующий в досудебном производстве, не может участвовать в рассмотрении того же дела по существу в суде первой, апелляционной и кассационной инстанции** (ч. 1 ст. 67 УПК). Поэтому статус следственного судьи может носить временный характер и не быть постоянным применительно к конкретному судье, в особенности 2-3 составных районных (городских) судах. На кого возложат функции следственного судьи из числа судей, исходя из имеющийся нагрузки, должен определить своим распоряжением председатель районного и приравненного к нему суда.

Определение следственного судьи приводится в п. 41 ст. 5 УПК КР. «Следственный судья — судья, применяющий меры, ограничивающие права и свободы подозреваемого, обвиняемого, осуществляющий судебный контроль за законностью процессуальных действий и решений уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, руководителя следственного подразделения, прокурора».

Данное определение является не совсем удачным, поскольку не полностью раскрывает полномочия следственного судьи в соответствии с нормами УПК КР. А именно, следственный судья не только осуществляет судебный контроль, но и собирает доказательства по ходатайству сторон путем депонирования показаний и назначения судебной экспертизы.

2. Полномочия следственного судьи и их классификация

В зависимости от предмета рассматриваемого досудебного материала полномочия следственного судьи следует классифицировать по следующим основаниям:

Полномочия следственного судьи предусмотрены в следующих статьях нового УПК КР:

- ст. 31 «Полномочия следственного судьи»;
- ст.ст. 98–201 «Депонирование показаний» (гл. 26);
- ст.ст. 255–261 «Процессуальный порядок судебного контроля в досудебном производстве» (гл. 36);
- ст. 175 «Рассмотрение следственным судьей ходатайства о назначении экспертизы»;

- ст. 489 «Рассмотрение следственным судьей соглашения о признании вины»;
- ст. 494 «Рассмотрение следственным судьей соглашения о сотрудничестве».

1) Полномочия по применению мер обеспечения уголовного судопроизводства.

Следственный судья правомочен принимать решения:

- о законности и обоснованности задержания лица, подозреваемого в совершении преступления и (или) проступка;
- о применении меры пресечения;
- о продлении сроков мер пресечения;
- о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответствующих экспертиз;
- о наложении ареста или снятии ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на ценные бумаги и их сертификаты;
- о временном отстранении обвиняемого от должности;
- об обращении залога в доход государства в случаях, если обвиняемый допустил одно из нарушений, предусмотренных частью 5 статьи 114 УПК КР.

2) Полномочия по выдаче разрешения на проведение следственных действий и специальных следственных действий, которые ограничивают конституционные права и свободы человека.

Следственный судья правомочен принимать решения:

- о производстве эксгумации при отсутствии согласия близких родственников, супруга (супруги) покойного;
- о производстве осмотра жилища, а также иных объектов, находящихся в собственности или ином праве проживающих в нем лиц, при отсутствии их согласия;
- о получении образцов для сравнительного исследования у подозреваемого в случае его отказа;
- о производстве выемки и (или) обыска;
- о производстве личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных статьей 100 УПК КР (личный обыск при задержании подозреваемого);
- о проведении специальных следственных действий;

- о разрешении лицам, в отношении которых проводились специальные следственные действия, на ознакомление с неприобщенными к уголовному делу сведениями.
- 3) Полномочия по рассмотрению жалоб на действие (бездействие) и решение уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора.
 - 4) Полномочия по обеспечению реализации принципа состязательности сторон.

Следственный судья:

- депонирует показания потерпевшего и свидетеля по ходатайству сторон;
 - назначает судебную экспертизу по ходатайству стороны защиты.
- 5) Полномочия по рассмотрению и утверждению соглашений о признании вины и о сотрудничестве.
 - 6) Полномочия судьи по осуществлению судебного контроля на досудебном производстве предусмотрено в УПК КР 1999 года.

Сравнительная таблица «Полномочия суда в ходе досудебного производства»

УПК КР 2017 года	УПК КР 1999 года
Ст. 31 «Полномочия следственного судьи» Следственный судья в ходе досудебного производства правомочен принимать решения: 1) о законности и обоснованности задержания лица, подозреваемого в совершении преступления и (или) проступка; 2) о применении меры пресечения (<u>по всем видам мер пресечения</u>); 3) о продлении сроков мер пресечения (<u>по всем видам мер пресечения</u>); 4) о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответствующих экспертиз; 5) <u>о наложении ареста или снятии ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на ценные бумаги и их сертификаты;</u> 6) <u>о временном отстранении обвиняемого от должности;</u> 7) <u>о производстве экспертизы при отсутствии согласия близких родственников, супруга (супруги) покойного;</u> 8) о производстве осмотра жилища, а также иных объектов, находящихся в собственности или ином праве проживающих в нем лиц, при отсутствии их согласия; 9) о производстве выемки и (или) обыска; 10) о производстве личного обыска; 11) <u>о проведении специальных следственных действий (по 8 видам).</u> В рамках осуществления судебного контроля следственный судья рассматривает жалобы участников уголовного судопроизводства на действия (бездействие) и решения уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора. В случаях, предусмотренных УПК, следственный судья: 1) <u>депонирует в ходе досудебного производства показания лиц, явка которых в судебное разбирательство по уважительным причинам невозможна, либо в целях исключения психотравмирующего воздействия на них при допросе в судебном заседании при рассмотрении дела по существу;</u> 2) <u>решает вопрос об обращении в доход государства залога;</u> 3) принимает решение о применении мер по обеспечению безопасности в отношении свидетелей, потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства; 4) <u>утверждает процессуальные соглашения о сотрудничестве.</u>	Ст. 32 «Полномочия суда» 4.2 Суд в ходе досудебного производства, правомочен принимать решения: 1) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста; 2) о продлении сроков содержания под стражей и домашнего ареста; 3) о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы; 4) о применении мер по обеспечению безопасности в отношении свидетелей, потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства; 5) о прослушивании и записи телефонных и иных переговоров; 6) о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами; 7) о производстве обыска, выемки, осмотра, проникновении представителей власти в жилище и иные объекты, находящиеся в собственности или ином праве; 8) о законности и обоснованности задержания подозреваемого (обвиняемого), производства обыска, выемки, осмотра, проникновения представителей власти в жилище и иные объекты, находящиеся в собственности или ином праве. (3) Суд правомочен в ходе досудебного производства рассматривать жалобы на действия (бездействие) и решения прокурора, следователя и органа дознания.

2.1 Общие условия осуществления полномочий следственным судьей

Следственный судья единолично рассматривает вопросы, отнесенные к его полномочиям, в судебном заседании. В целях недопущения, разглашения данных досудебного производства рассмотрение вопросов отнесенных к полномочию следственного судьи, судебное заседание следует проводить в закрытом режиме, за исключением случаев, когда в УПК КР специально оговорено проведение открытого судебного заседания. Так в ст. 256 УПК КР указано, что проверка законности и обоснованности задержания подозреваемого проводится в открытом судебном заседании.

Сроки рассмотрения вопросов, отнесенных к полномочиям следственного судьи определяются УПК КР. В зависимости от срочности и сложности разрешаемого вопроса используются следующие сроки — в течение 2 часов, в течение 24 часов или до 3 суток и т.п.

В ходе рассмотрения следственный судья вправе знакомиться со всеми материалами досудебного производства, истребовать при необходимости дополнительные материалы.

Следственный судья рассматривает вопрос, содержащий сведения, составляющие государственную тайну с соблюдением требований режима секретности.

По результатам рассмотрения вопроса следственный судья выносит постановление в соответствии со статьей 294 УПК КР, которые подлежат оглашению в судебном заседании. Постановление о применении, изменении или отмене меры пресечения, отводах, назначении судебной экспертизы выносится в отдельном помещении и излагается в виде отдельных процессуальных документов.

Постановление следственного судьи вступает в законную силу немедленно и подлежит обязательному исполнению. В случаях, предусмотренных УПК КР, постановление следственного судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке и не приостанавливает его исполнение.

При всем этом, важно помнить, что следственный судья не вправе предрешать вопросы, которые могут быть предметом судебного рассмотрения при разрешении дела по существу, давать указания о направлении досудебного производства и проведении следственных действий, совершать действия и принимать решения вместо прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания (ч. 4 ст. 31 УПК).

2.2. Полномочия следственного судьи по применению мер обеспечения уголовного судопроизводства

Проверка законности задержания подозреваемого

В ч. 4 ст. 24 Конституции КР говорится: «Никто не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов без судебного решения».

Каждое задержанное лицо в срочном порядке и в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания».

Данное конституционное положение вытекает из ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах «3. Каждое арестованное или задержанное по уголовному обвинению лицо в срочном порядке доставляется к судье или к другому должностному лицу, которому принадлежит по закону право осуществлять судебную власть, и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение. Содержание под стражей лиц, ожидающих судебного разбирательства, не должно быть общим правилом, но освобождение может ставиться в зависимость от представления гарантий явки на суд, явки на судебное разбирательство в любой другой его стадии и, в случае необходимости, явки для исполнения приговора.

4) Каждому, кто лишен свободы вследствие ареста или содержания под стражей, принадлежит право на разбирательство его дела в суде, чтобы этот суд мог безотлагательно вынести постановление относительно законности его задержания и распорядиться о его освобождении, если задержание незаконно».

В новом УПК КР эти положения конституционного законодательства и международного права имплементированы в следующих правилах: во всех случаях, независимо будет ли избрана мера пресечения или нет, задержанный по подозрению в совершении преступления и (или) проступка до истечения **45 часов** (в отношении несовершеннолетнего — до истечения **21 часа**) должен быть доставлен следственному судье для проверки законности задержания (ч. 5 ст. 99 УПК).

Право неприкосновенности личности и судебное санкционирование ареста по сути своей представляет собой основную форму реализации института habeas corpus (в содержательном смысле означает — «доставь аре-

стованного лично в суд»), имеющего ярко выраженную демократическую природу и потому сохранившего свою эффективность в течение многих столетий.

Согласно ст. 256 УПК КР проверка законности и обоснованности задержания подозреваемого осуществляется следственным судьей с участием прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания, подозреваемого, защитника, законного представителя по месту задержания подозреваемого в открытом судебном заседании в течение 2 часов с момента поступления материалов в суд.

В начале судебного заседания следственный судья объявляет в отношении какого лица проверяется законность и обоснованность задержания по подозрению в совершении преступления и (или) проступка, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор обосновывает решение о задержании лица, после чего заслушиваются другие лица, явившиеся в судебное заседание.

В судебном заседании следственный судья выносит постановление о законности или незаконности, обоснованности или необоснованности задержания. Данное решение следственного судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке.

В случае признания задержания подозреваемого незаконным и необоснованным следственный судья выносит частное определение, которым обращает внимание прокурора на установленные по делу факты нарушения закона, требующие принятия соответствующих мер. Далее, не позднее чем в месячный срок по частному определению следственного судьи должны быть приняты меры и о результатах сообщено ему.

Постановление следственного судьи о незаконности и необоснованности задержания является основанием для возмещения ущерба в порядке, предусмотренном главой 17 УПК КР «Производство по возмещению ущерба, причиненного незаконными действиями суда и органов, осуществляющих уголовное судопроизводство».

Применение мер пресечения

По новому УПК КР все виды мер пресечения досудебном производстве принимаются исключительно следственным судьей, что дает возможность на много повысить уровень защищенности граждан.

В главе 13 УПК КР предусмотрены следующие виды мер пресечения: 1) подписка о невыезде (ст. 111 УПК); 2) наблюдение командования воин-

ской части за военнослужащими (ст. 112 УПК); 3) передача несовершеннолетнего под присмотр (ст. 113 УПК); 4) залог (ст. 114 УПК); 5) домашний арест (ст. 183 УПК); 6) заключение под стражу (ст. 116 УПК).

Как видно, из перечня мер пресечения **исключено личное поручительство**, ввиду того, что в законе невозможно предусмотреть реальные возможности поручителя обеспечить надлежащее поведение подозреваемого. К тому же, применения личного поручительства на практике очень редки.

Основание и условие применения залога также усовершенствованы, тем самым, предполагается его широкое применение на практике в качестве эффективной меры по обеспечению надлежащего поведения подозреваемого, обвиняемого. Например, применение залога допускается по всем категориям преступлений, в том числе и проступкам; определены минимальный и максимальный предел суммы залога. Так, размер залога определяется из суммы, слагаемой из размера причиненного ущерба и степени тяжести преступления, и составляет:

- 1) по делам о проступках — от пятидесяти до ста расчетных показателей;
- 2) по делам о менее тяжких преступлениях — от ста до двух тысяч расчетных показателей;
- 3) по делам о тяжких преступлениях — от двух тысяч до десяти тысяч расчетных показателей;
- 4) по делам об особо тяжких преступлениях — от десяти тысяч до двадцати тысяч расчетных показателей.

Значимым в новом УПК КР является положение, согласно которому при разрешении вопроса о мере пресечения, следственный судья должен учитывать **обоснованность подозрения** наряду с другими обстоятельствами (ч. 1 ст. 109 УПК).

Данное нововведение направлено на воплощение в практику положений международных стандартов согласно которым, в каждом конкретном случае необходимо применять ту меру пресечения, которая бы обеспечивала надлежащее поведение подозреваемого и при этом минимально ограничивала бы его права и свободы (ч. 3 ст. 9 МПГПП и Токийские правила — Минимальные стандартные правила ООН в отношении мер, не связанных с тюремным заключением).

Как показывает практика, судьи при рассмотрении ходатайства органов следствия об избрании мер пресечения в основном принимают во вни-

мание тяжесть предъявленного обвинения, при этом вопрос проверки обоснованности такого обвинения не относится предмету судебного заседания. Распространена и другая негативная практика, когда органы следствия завышают квалификацию деяния, оценивая его по более строгой статье УК, а затем, ссылаясь на тяжесть содеянного, ходатайствуют о заключении под стражу обвиняемого. По данным Верховного суда КР за 2016 год из 11661 рассмотренных судебных материалов об избрании меры пресечения удовлетворено – 10404 или 89,2% из них заключение под стражу – 8816¹.

Согласно ст. 108 и 257 УПК КР **прокурор возбуждает** перед следственным судьей ходатайство о применении меры пресечения. Следовательно же не наделен такими правами и более того, он не является участником судебного заседания при избрании и продлении меры пресечения.

Копия постановления о возбуждении ходатайства о применении меры пресечения с приложенными документами, подтверждающими обоснованность ходатайства, вручается прокурором подозреваемому, обвиняемому, его защитнику не позднее чем за 3 часа до подачи его следственному судье.

Ходатайство о применении меры пресечения подлежит рассмотрению следственным судьей с участием подозреваемого, прокурора, защитника по месту досудебного производства либо месту задержания подозреваемого, обвиняемого в течение 2 часов с момента представления материалов в суд.

Защитник в судебном заседании вправе заявлять ходатайство о необходимости применения иной, более мягкой меры пресечения либо неприменении меры пресечения в письменной или устной форме. Письменное ходатайство приобщается к делу. При обстоятельствах, исключающих участие защитника, он заменяется другим защитником.

Рассмотрев ходатайство, следственный судья выносит одно из следующих постановлений:

- о применении в отношении подозреваемого меры пресечения;
- об отказе в удовлетворении ходатайства о применении заявленной меры пресечения и применении другой меры пресечения.

Постановление следственного судьи о применении меры пресечения или об отказе в этом может быть обжаловано прокурором, подозреваемым и его защитником в вышестоящий суд в апелляционном порядке в течение 5

¹ См.: Бюллетень Верховного суда Кыргызской Республики за №1 (64) от 2017 года <http://jogorku.sot.kg/sites/default/files/images/2017.pdf>

суток. Внесение представления или жалобы на постановление следственного судьи вплоть до их разрешения не приостанавливает действия постановления о применении меры пресечения и не влечет его отмены.

Продление срока мер пресечения

Постановление о возбуждении ходатайства о продлении срока применения меры пресечения должно быть представлено в суд по месту досудебного производства не позднее 5 суток до истечения срока содержания под стражей, домашнего ареста. Следственный судья, не позднее 3 суток со дня получения ходатайства, по результатам судебного заседания, которое проводится по правилам применения меры пресечения, выносит одно из следующих решений:

- о продлении срока применения меры пресечения;
- об отказе в удовлетворении ходатайства о продлении срока применения меры пресечения и применении другой меры пресечения.

Согласно новым положениям УПК КР мера пресечения по решению следственного судьи продлевается каждый раз на срок до 2 месяцев.

Продление срока применения меры пресечения свыше одного года не допускается, а мера пресечения подлежит отмене.

По истечении одного года содержащийся под стражей подозреваемый, обвиняемый подлежит немедленному освобождению администрацией места заключения с уведомлением прокурора (ст. 117 УПК).

Решение суда апелляционной инстанции, принятое по результатам рассмотрения жалобы, представления обжалованию не подлежит (ст. 257 УПК).

В досудебном производстве изменение меры пресечения производится по мотивированному постановлению следственного судьи (ст. 118 УПК).

Помещение подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответствующих экспертиз

Порядок рассмотрения вопроса о помещении подозреваемого или обвиняемого, не содержащегося под стражей в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы определен в ст. 179 УПК КР. Так, если для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы возникает необходимость в стационарном обследовании

подозреваемого или обвиняемого, не содержащегося под стражей, то он может быть помещен в медицинский или психиатрический стационар на основании судебного решения.

Пребывание в медицинском или психиатрическом стационаре, который находится в ведении органов здравоохранения, приравнивается к содержанию под стражей. При этом срок производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы не должен превышать 30 суток.

Ходатайство эксперта или комиссии экспертов о продлении срока пребывания лица в медицинском стационаре должно быть представлено в суд по месту нахождения стационара не позднее чем за 7 суток до истечения установленного срока. Следственный судья обязан рассмотреть ходатайство в течение 3 дней со дня его получения и вынести постановление об удовлетворении или об отказе в удовлетворении ходатайства, копия которого направляется эксперту или комиссии экспертов. В случае отказа судьи в продлении срока пребывания лица в медицинском стационаре подозреваемый, обвиняемый должен быть выписан из него. Руководитель медицинского стационара обязан извещать о заявленном ходатайстве и вынесенном следственным судьей постановлении лицо, находящееся в стационаре, его защитника, законного представителя, а также следователя, уполномоченное должностное лицо органа дознания, назначивших экспертизу.

Наложение ареста или снятие ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на ценные бумаги и их сертификаты

При решении вопроса о поддержании ходатайства о наложении ареста на имущество следственный судья руководствуется ст. 123 и 259 УПК КР.

С ходатайством о наложении ареста на имущество вправе обратиться следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания. Следственный судья рассматривает ходатайство в судебном заседании с участием прокурора по месту проведения досудебного производства в течение 24 часов с момента поступления материалов в суд. В судебном заседании вправе участвовать подозреваемый, защитник и специалист, определяющий стоимость имущества.

Потерпевший также вправе подать ходатайство следственному судье об аресте имущества с целью обеспечения возмещения материального ущерба и (или) морального вреда, причиненного преступлением (ч.2 ст. 123 УПК).

Рассмотрев ходатайство о наложении ареста на имущество, следственный судья выносит постановление:

- об удовлетворении;
- об отказе в наложении ареста на имущество.

При решении вопроса о наложении ареста на имущество для обеспечения возможной конфискации имущества следственный судья должен указать на фактические обстоятельства, свидетельствующие о том, что имущество принадлежит подозреваемому и использовалось им при совершении преступления либо получено в результате его совершения. В постановлении также должно быть указано имущество, подлежащее аресту, а также стоимость имущества, на которое достаточно наложить арест в обеспечение возмещения материального ущерба и (или) морального вреда, сведения о месте хранения имущества до принятия окончательного решения по делу.

Постановление следственного судьи может быть обжаловано прокурором либо подозреваемым, защитником, потерпевшим, его представителем в апелляционном порядке в течение 5 суток.

Постановление следственного судьи о наложении ареста на имущество направляется лицу, осуществляющему досудебное производство, подозреваемому, а также прокурору, потерпевшему, лицу, ответственному за возмещение материального ущерба и (или) морального вреда.

Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению следственного судьи на хранение представителю местной администрации, жилищно-эксплуатационной организации, владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем отбирается подписка (ст. 259 УПК).

По решению следственного судьи может быть наложен арест на принадлежащие подозреваемому денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях, а также ценные бумаги и их сертификаты. Руководители банков и иных кредитных организаций обязаны предоставить информацию об этих денежных средствах и иных ценностях по запросу следственного судьи (ст. 123 УПК).

Временное отстранение от должности

Порядок рассмотрения ходатайства о временном отстранении от должности определен в ст. 122 и 258 УПК КР. В досудебном производстве след-

ственный судья по ходатайству уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора или потерпевшего вправе временно отстранить от должности подозреваемого при наличии достаточных оснований полагать, что, оставаясь на должности, он будет препятствовать объективному расследованию дела или продолжать заниматься преступной деятельностью.

Временное отстранение от должности применяется следственным судьей в судебном заседании с участием подозреваемого, прокурора, следователя, защитника.

По результатам рассмотрения ходатайства о временном отстранении от должности подозреваемого следственный судья выносит постановление об удовлетворении ходатайства либо об отказе в таковом.

Постановление следственного судьи о временном отстранении подозреваемого от должности направляется по месту его работы руководителю организации, который в 3-дневный срок после получения постановления обязан исполнить и уведомить об этом следственного судью и следователя.

Постановление следственного судьи о временном отстранении подозреваемого от должности не подлежит обжалованию.

Обращение залога в доход государства

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 31 УПК КР к компетенции следственного судьи отнесен также вопрос обращения залога в доход государства. Полагаем, что законодатель наделил следственного судью таким полномочием, прежде всего в виду того, что залог как мера пресечения в досудебном производстве применяется по его решению.

Внесенный залог обращается в доход государства по ходатайству органа досудебного производства если подозреваемый не выполнил или нарушил обязательства, связанные с внесенным за него залогом, а именно: без уважительной причины не явился по вызову или скрылся от органа досудебного производства либо совершил действия, направленные на воспрепятствование объективному ведению следствия.

Процессуальный порядок рассмотрения ходатайства об обращении залога в доход государства в УПК КР специальной нормой не регламентируется. При этом, руководствуясь ст. 255 УПК КР «Общие условия осуществления полномочий следственным судьей» и ст. 114 УПК КР «Залог» следственный судья должен рассмотреть вопрос об обращении залога в доход государства в судебном заседании с участием прокурора, подозреваемого и защитника.

2.3. Полномочия следственного судьи по выдаче разрешения на проведение следственных действий и специальных следственных действий

Положениями нового УПК КР определены полномочия следственного судьи о предоставлении разрешения на проведение органами досудебного производства определенных процессуальных действий, ограничивающих конституционные права и свободы личности.

К компетенции следственного судьи на этой стадии отнесены предоставления разрешения на:

- производство эксгумации при отсутствии согласия близких родственников, супруга (супруги) покойного (ст. 169 УПК);
- производство осмотра жилища, а также иных объектов, находящихся в собственности или ином праве проживающих в нем лиц, при отсутствии их согласия (ч. 5 ст. 167 УПК);
- получение образцов для сравнительного исследования у подозреваемого в случае их отказа (ч. 3 ст. 184 УПК);
- производство выемки и (или) обыска (ст. 205 УПК);
- производство личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных статьей 100 УПК КР (личный обыск при задержании подозреваемого) (ст. 206 УПК);
- проведение специальных следственных действий (ст. 212 УПК).

Согласно ст. 260 УПК КР ходатайство о проведении следственных либо специальных следственных действий подлежит рассмотрению следственным судьей с участием прокурора, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания в судебном заседании по месту проведения следственных или специальных следственных действий или месту нахождения органа, ходатайствующего об их проведении не позднее 24 часов с момента поступления ходатайства.

По результатам рассмотрения ходатайства следственный судья выносит постановление о разрешении проведения следственных или специальных следственных действий или об отказе в их проведении с указанием мотивов отказа.

В УПК КР указаны основания для отказа в удовлетворении ходатайства только применительно проведению обыска: «...если следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания не докажут наличие достаточных оснований считать, что:

- 1) совершено преступление и (или) проступок;

- 2) отыскиваемые вещи, документы имеют значение для дела;
- 3) сведения, которые содержатся в отыскиваемых вещах, документах, могут быть доказательствами по делу;
- 4) отыскиваемые вещи, документы или лица находятся в указанном месте ч. 4 ст. 205 УПК КР.

Порядок рассмотрения ходатайства о проведении специальных следственных действий, регламентируется главой 31 и ст. 260, 261 УПК КР.

На основании постановления следственного судьи проводятся следующие специальные следственные действия:

- 1) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления и их осмотр и (или) выемка (ст. 222 УПК);
- 2) прослушивание переговоров (ст. 223 УПК);
- 3) получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами (ст. 224 УПК);
- 4) снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств (ст. 225 УПК);
- 5) аудио-, видеоконтроль лица или места (ст. 226 УПК);
- 6) наблюдение за лицом или местом (ст. 227 УПК);
- 7) проникновение и обследование нежилого помещения или иного владения лица (ст. 228 УПК);
- 8) получение образцов для сравнительного исследования в целях производства экспертизы (ст. 229 УПК);

Следственный судья принимает решение о проведении специального следственного действия при наличии достаточных данных полагать, что:

- 1) совершены преступления, относящиеся к категории тяжких и особо тяжких преступлений, а также менее тяжких преступлений при наличии оснований, указанных в частях 4–6 статьи 212 УПК КР;
- 2) в результате проведения специальных следственных действий могут быть получены доказательства, которые самостоятельно либо в совокупности с другими имеющимися доказательствами (сведениями) могут иметь существенное значение для выяснения обстоятельств уголовного дела или установления лиц, совершивших расследуемое преступление.

Постановление следственного судьи о проведении специального следственного действия должно отвечать общим требованиям по его составле-

нию, предусмотренным УПК КР, а также содержать сведения: о следователе, ходатайствовавшем о проведении специального следственного действия; краткое изложение обстоятельств преступления, в связи с досудебным производством которого принимается решение; о лице (лицах), месте или предмете, относительно которых необходимо провести специальное следственное действие; вид (виды) специальных следственных действий, которые необходимо провести; срок действия постановления.

Срок действия постановления исчисляется в сутках со дня его вынесения и не может превышать 2 месяцев. При необходимости продления срока действия постановления следственный судья выносит постановление на основании вновь представленных материалов.

Постановление следственного судьи об отказе в проведении специальных следственных действий обжалованию не подлежит, но в последующем может быть заявлено ходатайство повторно.

В исключительных случаях осмотр места происшествия (ч.6 ст. 165 УПК), обыска, выемки (ч.8 ст. 205 УПК), специальные следственные действия (ст. 216 УПК) могут проводиться без соответствующего решения следственного судьи.

При этом, следователь в течение 24 часов с момента проведенного следственного действия либо начала проведения специальных следственных действий должен уведомить следственного судью об их проведении. К уведомлению прилагаются копии протокола следственного или специального следственного действия для проверки законности решения о его производстве.

Получив указанное уведомление, протокол и иные материалы, полученные в результате, следственный судья проверяет законность произведенных обыска, выемки и выносит решение об их законности или незаконности. В случае, если принято решение о незаконности произведенных обыска, выемки, данное действие не может быть допущено в качестве доказательства по делу.

Постановление следственного судьи о законности или незаконности проведения следственного или специального следственного действия не подлежит обжалованию (ст. 261 УПК).

2.4. Полномочия следственного судьи по рассмотрению жалоб на действие (бездействие) и решение уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора

В соответствии со ст. 132 и 262 УПК КР предусмотрена возможность обжалования решений, действий или бездействия должностных лиц,

осуществляющих производство по уголовным делам и делам о проступках в ходе досудебного расследования.

Следственный судья вправе рассматривать жалобы за исключением уведомления следователя о подозрении, утверждения прокурором обвинительного акта, которые подлежат рассмотрению следственным судьей с участием прокурора, должностного лица, чьи действия обжалуются, а также заявителя.

В начале судебного заседания следственный судья объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, разъясняет его права и обязанности заявителю. Заявитель, если он участвует в судебном заседании, обосновывает свою жалобу, после чего заслушиваются другие явившиеся на судебное заседание лица. Неявка надлежаще уведомленного заявителя и должностного лица не является препятствием для рассмотрения жалобы по существу.

По результатам рассмотрения жалобы следственный судья выносит одно из следующих постановлений:

- 1) о признании действий (бездействия) или решения соответствующего должностного лица незаконным или необоснованным и о его обязанности устранить допущенное нарушение;
- 2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

Жалоба не может быть рассмотрена, если:

- подана лицом, которое не имеет права подавать жалобу;
- не подлежит рассмотрению в этом суде;
- представлена по истечении срока на обжалование, предусмотренного УПК КР, и лицо, которое ее подало, не ставит вопрос о возобновлении этого срока или следственный судья по заявлению лица не найдет оснований для его восстановления;
- ранее была рассмотрена по аналогичным основаниям или доводам.

Постановление следственного судьи по жалобе может быть обжаловано в апелляционном порядке (ст. 261 УПК).

2.5. Полномочия следственного судьи направленные на реализацию принципа состязательности сторон

Полномочия следственного судьи по депонированию показаний потерпевшего и свидетеля по ходатайству сторон рассмотрены в главе 6 пособия.

Согласно ст. 175 УПК КР «Рассмотрение следственным судьей ходатайства о назначении экспертизы» в случае отказа следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания в удовлетворении ходатайства участников со стороны защиты о назначении экспертизы, лицо, заявившее его, имеет право обратиться с соответствующим ходатайством о назначении экспертизы к следственному судье.

Ходатайство рассматривается следственным судьей не позднее 3 дней со дня его поступления в суд. Лицу, подавшему ходатайство, сообщается о месте и времени его рассмотрения, однако его неявка не препятствует рассмотрению данного ходатайства, кроме случаев, когда участие этого лица признано следственным судьей обязательным.

Следственный судья отказывает в удовлетворении ходатайства, если в данном ходатайстве не указаны:

- 1) обстоятельства уголовного дела и (или) дела о проступке, в связи с которым подается ходатайство;
- 2) квалификация преступлений и (или) проступков (с указанием статьи, части статьи Уголовного кодекса и (или) Кодекса о проступках);
- 3) обстоятельства, которыми обосновываются доводы ходатайства;
- 4) эксперт, которого необходимо привлечь, или экспертная организация, которой необходимо поручить проведение экспертизы;
- 5) вид экспертизы, которую необходимо провести, и перечень вопросов, которые необходимо поставить перед экспертом.

Следственный судья вправе своим постановлением назначить экспертизу в экспертной организации или эксперту, указанных в ходатайстве, в том числе на договорной основе за счет заинтересованных лиц, если лицо, которое обратилось с ходатайством, докажет, что:

- 1) для решения вопросов, которые имеют существенное значение для уголовного дела и (или) дела о проступке, необходимо назначение экспертизы;
- 2) на решение привлеченного стороной обвинения эксперта были поставлены вопросы, которые не позволяют дать полный и надлежащий вывод по вопросам, для выяснения которых необходимо проведение экспертизы;

- 3) существуют достаточные основания полагать, что привлеченный стороной обвинения эксперт предоставил неполное или неправильное заключение.

В случае необходимости, при удовлетворении ходатайства лица о назначении экспертизы, судья имеет право решить вопрос о получении образцов для экспертизы на основании положений статьи 184 УПК КР.

Заключение эксперта предоставляется следственным судьей для ознакомления лицу, по ходатайству которого была назначена экспертиза.

2.6. Полномочия следственного судьи по рассмотрению соглашений о признании вины и о сотрудничестве

В новом УПК КР предусмотрена возможность заключения соглашения между прокурором и подозреваемым о признании вины и о сотрудничестве, которое также является предметом деятельности следственного судьи. Соглашение приобретает юридическую силу после его утверждения следственным судьей, что служит гарантией соблюдения требований и условий заключения соглашения, предусмотренных в УПК КР.

Основание, условия и порядок заключения процессуальных соглашений рассмотрен в главе 7 пособия.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о возбуждении ходатайства об избрании
меры пресечения в виде заключения под стражу

_____ « ____ » _____ 20__ г.
(место составления)
МИН.

(должность прокурора, классный чин, фамилия, инициалы)
рассмотрев материалы уголовного дела № _____,

УСТАНОВИЛ:

(излагается сущность подозрения,

обосновывается необходимость избрания данной меры пресечения,

невозможность применения иной, более мягкой, меры пресечения)

На основании изложенного, руководствуясь ст. 106-110 и 116 УПК КР,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Возбудить ходатайство перед следственным судьей _____
(наименование суда)

об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении
подозреваемого _____,

(фамилия, имя, отчество, дата рождения)
уроженца _____,

гражданина _____,

(не) работающего _____,

проживающего по адресу: _____

ранее _____ (не) судимого

2. Приложить к настоящему постановлению следующие материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства: _____

(какие именно)

всего на _____ л.

3. Копию постановления вручить подозреваемому _____
(фамилия, инициалы)

Прокурор _____
(подпись)

ГЛАВА 6. ДЕПОНИРОВАНИЕ ПОКАЗАНИЙ

1. Понятие и основание депонирования показаний

Одной из ключевых новацией нового УПК КР является депонирование показаний потерпевшего, свидетеля. Термин «депонирование» имеет латинское происхождение, что в переводе означает «кладу», «оставляю», то есть этот термин используется для обозначения процесса хранения в целом.

В п. 7 ст. 5 УПК КР дано определение понятию «депонирование показаний», под которым понимается проведение в ходе досудебного производства следственным судьей допроса свидетеля или потерпевшего по ходатайству одной из сторон с целью заблаговременного обеспечения (сохранения) судебных доказательств при наличии оснований, что в силу объективных причин в последствии допросить их в ходе судебного разбирательства станет невозможным либо необходимости обеспечения безопасности свидетеля или потерпевшего.

Необходимо отметить, что вышеуказанное (п. 7 ст. 5 УПК КР) определение не отвечает содержанию главы 26 УПК КР, где предусмотрено депонирование показаний свидетелей адвоката, а также показания несовершеннолетних потерпевших и свидетелей в целях недопущения психотравмирующего на них воздействия.

Итак, депонирование доказательств в УПК КР допускается применительно только к двум видам источников доказательств - показаниям потерпевшего и свидетеля. Депонирование показаний следственным судьей возможно лишь в стадии досудебного производства: от начала досудебного производства и до передачи дела в суд с обвинительным актом.

По новому УПК КР имеются три основания для депонирования показаний потерпевшего, свидетеля:

1. По ходатайству следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания при наличии объективных обстоятельств, препятствующих дальнейшей явке потерпевшего, свидетеля в суд ввиду их:

- 1) постоянного проживания за пределами Кыргызской Республики;
- 2) предстоящего выезда за границу;
- 3) тяжелого состояния здоровья;

- 4) необходимости применения мер безопасности (с опасностью для жизни и здоровья).

При этом применение мер безопасности должно иметь под собой фактическое обоснование реальной угрозы, невозможности её предотвратить иными мерами (например, применение меры пресечения или установления запрета на приближение).

2. По ходатайству адвоката-защитника и участников процесса со стороны защиты о допросе потерпевшего и «своих» свидетелей об известных им обстоятельствах по делу (ч.1 ст.198 УПК);

3. По ходатайству законного представителя, защитника, следователя, уполномоченного должностного лица органа дознания о допросе несовершеннолетнего потерпевшего, свидетеля и для исключения последующих их допросов (ч. 6 ст. 200 УПК).

Первое основание содержит исчерпывающий перечень обстоятельств – юридических оснований заявления ходатайства перед следственным судьей о депонировании показаний потерпевшего, свидетеля. Депонирование показаний по этому основанию направлено на обеспечение непосредственности исследования доказательств судом, что зачастую бывает затруднительным в связи с проблемой явки потерпевших и свидетелей в суд. Как показывает практика, зачастую ключевые свидетели, потерпевшие по делу по разнообразным уважительным причинам не могут явиться в судебное заседание или по неуважительным причинам уклоняются от явки, вследствие чего нарушаются процессуальные сроки рассмотрения уголовных дел¹.

Теперь согласно новому УПК КР, если имеются объективные причины, что потерпевший, свидетель могут не явиться на судебное разбирательство либо при необходимости обеспечения безопасности потерпевшего, свидетеля следователь, уполномоченное должностное лицо органа дознания вправе депонировать их показания в ходе досудебного производства. В последующем, такой потерпевший, свидетель не подлежит вызову в суд и повторному допросу.

¹ См.: Специальный доклад Акыйкатчы (Омбудсмана) КР «Доступ к правосудию: основные проблемы» за 2016 год. <http://www.ombudsman.kg/files/docs/reports/2016/access-to-justice.pdf>

Необходимость депонирования показаний вызвана также тем, что согласно ч. 1 ст. 320 УПК КР оглашение на суде показаний потерпевшего и свидетеля, данных в ходе досудебного производства допускаются по ходатайству сторон, только если их показания были депонированы. Таким образом, сторона обвинения должна обеспечить явку потерпевшего, свидетеля в суд, либо заранее депонировать у следственного судьи их показания, если имеются на это объективные причины.

Безусловно прогрессивным положением является недопустимость оглашения в суде показаний потерпевшего, свидетеля по причинам, исключающим возможность его явки в суд (в том числе при наличии существенных противоречий между показаниями и при отказе их от дачи показаний).

Поскольку, предусмотренное в УПК КР 1999 года правило о том, что оглашение показаний потерпевшего, свидетеля в суде, которые были получены следователем в ходе допроса, не может признаваться правильным и справедливым. Во-первых, такая норма противоречит принципу непосредственности исследования всех доказательств в суде и не соответствует положению Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которому, обвиняемый вправе допрашивать свидетелей, показывающих против него (п. «е» ч. 3 ст. 14). Во-вторых, в судебной практике все чаще встречаются случаи, когда допрошенные на следствии свидетели на судебном заседании свои показания не подтверждают, объясняя это разными причинами, в том числе и тем, что давали неверные показания под давлением следственных органов. Если в суде не допрашивается свидетель, потерпевший, а только оглашается его показание, то у суда лишается возможность лично убедиться в достоверности и допустимости в качестве доказательств показаний, что, безусловно, отражается на законности, обоснованности и справедливости судебного решения.

Таким образом, депонирование следственным судьей показаний потерпевшего и свидетеля гарантирует их достоверность и допустимость, объективную их оценку судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу в их отсутствии.

Второе основание – адвокат и другие участники процесса со стороны защиты вправе ходатайствовать перед следственным судьей о депонировании показаний своих свидетелей. Заметим, в уголовно-процессуальных

кодексах Украины и Казахстана, где имеется институт депонирования показаний, такого основания не предусмотрено.

По УПК КР 1999 года в ходе досудебного производства монополия на проведение допроса принадлежит органам, осуществляющим уголовное преследование. Адвокат-защитник вправе лишь обратиться с просьбой к другой стороне, так скажем, процессуальному противнику – следователю с соответствующим ходатайством о допросе своих свидетелей, не всегда получая при этом удовлетворение его ходатайства. Даже когда свидетель стороны защиты допрашивается следователем, адвокат-защитник лишен возможности присутствовать и задавать нужные для защиты вопросы свидетелю.

В связи с этим, наделение стороны защиты правом на депонирование показаний у следственного судьи является важной новеллой нового УПК КР, направленной на реализацию принципа состязательности и равноправия сторон; уравниванию прав защиты с правами обвинения по предоставлению доказательств, которые могут быть использованы судом при дальнейшем рассмотрении уголовного дела по существу.

Третье основание. Вызов (зачастую неоднократный) несовершеннолетних свидетелей, потерпевших на допрос может отрицательно повлиять на их психику. При даче показаний о фактах, относящихся к преступлению, очевидцем или жертвой которого они были, они заново переживают случившееся, вследствие чего возобновляются их переживания, что отрицательно сказывается на их морально-психологическом состоянии. В целях исключения психотравмирующего воздействия на несовершеннолетних потерпевших и свидетелей, по новому УПК КР несовершеннолетний свидетель, потерпевший допрашивается один раз следственным судьей, исключая тем самым, их повторные вызовы и допросы.

2. Процессуальный порядок депонирования показаний

В структуре нового УПК КР глава 26 «Депонирование показаний» находится в разделе досудебного производства наряду с главой, регламентирующей порядок допроса и очной ставки. На первый взгляд, вполне логично рассматривать депонирование таких показаний как разновидность следственных действий – допроса потерпевшего и свидетеля, производимого следователем в ходе досудебного производства. Но, с другой стороны процессуальный порядок депонирования показаний существенно отличается от следственного допроса потерпевшего и свидетеля. Прежде всего, депонирование показаний проводится по правилам судебного разбирательства.

Ходатайство о депонировании показаний потерпевшего и свидетеля направляется в суд по месту досудебного производства. Следовательно, уполномоченное должностное лицо органа дознания к обращению прилагают материалы уголовного дела, подтверждающие необходимость депонирования показаний потерпевшего, свидетеля. При этом защитник и участники процесса со стороны защиты обращаются с ходатайством о депонировании непосредственно в суд.

Следственный судья рассматривает ходатайство в течение 3 суток с момента его получения и по результатам выносит мотивированное постановление об удовлетворении ходатайства либо об отказе в его удовлетворении. В случае удовлетворения ходатайства не позднее 3 суток судья проводит допрос, о чем извещается прокурор, защитник и участник процесса со стороны защиты.

Постановление следственного судьи об отказе в удовлетворении ходатайства о депонировании показаний может быть обжаловано в апелляционном порядке.

Отказ следственного судьи в удовлетворении ходатайства не препятствует повторному обращению следователя в случае возникновения обстоятельств, указывающих на наличие оснований для направления в суд ходатайства о депонировании показаний (ст. 199 УПК).

В ч. 1 ст. 200 УПК КР предусмотрено, что допрос потерпевшего, свидетеля проводится следственным судьей в судебном заседании по месту досудебного производства или по месту пребывания тяжелооболетного потерпевшего, свидетеля (выездное судебное заседание) в присутствии лиц, ходатайствовавших о депонировании показаний, с соблюдением правил допроса потерпевшего, свидетеля во время судебного разбирательства, предусмотренных статьями 317 «Допрос потерпевшего» и 318 «Допрос свидетеля» УПК КР. Здесь возникает вопрос, кто должен проводить допрос: следственный судья или стороны процесса. По правилам ст. 318 (ч. 3) допрашивают стороны и первой задает вопросы та сторона, по ходатайству которой этот свидетель или потерпевший был вызван на судебное заседание. Согласно общим правилам роль следственного судьи при допросе должна быть второстепенной - он руководит судебным заседанием, отклоняет наводящие вопросы и вопросы не имеющие отношение к делу, и задает вопросы только после допроса сторонами. Это предохраняет следственного судью от превращения его «второго прокурора».

Подозреваемый не вызывается на допрос, если присутствие подозреваемого на допросе угрожает безопасности потерпевшего, свидетеля. Вызов лиц на депонирование показаний организуется следственным судьей. Защитник подозреваемого может для вызова лица ходатайствовать перед следственным судьей о предоставлении помощи в обеспечении явки лица на допрос.

Допрос потерпевшего, свидетеля может быть произведен в отсутствие стороны защиты, если на момент проведения допроса ни одно лицо не было задержано в качестве подозреваемого и не было уведомлено о подозрении в совершении преступления по этому уголовному делу и (или) делу о проступке.

Неявка подозреваемого, обвиняемого, получившего повестку, не препятствует проведению допроса. Не допускается проведение допроса, если получивший вызов прокурор или защитник не явился по уважительной причине и предварительно сообщил об этом суду. Если участник процесса, ходатайствовавший о проведении допроса, не является на допрос или не доставляет к следственному судье лицо, о допросе которого он ходатайствует, то допрос не проводится.

Депонированные показания оформляются секретарем судебного заседания в виде протокола судебного заседания.

После окончания допроса следственный судья направляет протокол судебного заседания о депонировании показаний потерпевшего, свидетеля следователю, уполномоченному должностному лицу органа дознания для приобщения к материалам уголовного дела (ст. 200 УПК).

В УПК КР не указано условие судебного заседания при депонировании показаний: оно должно проводиться на открытом или закрытом судебном заседании? Полагаем, что руководствуясь ст. 160 УПК КР «Недопустимость разглашения данных досудебного производства» следственный судья должен проводить депонирование показаний в закрытом судебном заседании.

Кроме того, в законе нет запрета на возможность проведения депонирования показаний дистанционно с использованием технических средств видеосвязи, по правилам ст. 194 УПК КР.

Депонированные следственным судьей показания потерпевшего и свидетеля как «законсервированный» источник получения доказательства проверяются и оцениваются при рассмотрении уголовного дела по существу в суде.

Депонирование показаний потерпевшего, свидетеля исключает последующие их допросы в стадии досудебного производства, а также не подлежат повторному допросу при рассмотрении дела по существу в суде. В суде оглашаются депонированные показания потерпевшего, свидетеля, зафиксированные в протоколе судебного заседания, ранее проведенного следственным судьей. Кроме того в ч. 2 ст. 280 УПК КР указано: «Приговор суда может быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании либо получены в результате депонирования доказательств».

При необходимости судья первой инстанции, рассматривающий уголовное дело по существу, правомочен в судебном разбирательстве повторно допросить свидетеля и потерпевшего, если возникнет необходимость в уточнении показаний потерпевшего, свидетеля по обстоятельствам, которые не были выяснены в ходе допроса следственным судьей в досудебном производстве. В такой ситуации судья также может воспользоваться правом на оглашение в суде депонированных показаний для сопоставления их с теми, которые были получены в ходе судебного разбирательства.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
об удовлетворении ходатайства о депонировании показаний

_____ «____» _____ 20__ г.
(место составления)

Следственный судья _____
(наименование суда)

(фамилия, инициалы судьи)

рассмотрев ходатайство _____
(процессуальное положение, фамилия, инициалы)
и материалы уголовного дела № _____ ,

УСТАНОВИЛ:

_____ (излагаются содержание ходатайства и основания для его
_____ удовлетворения в соответствии со ст. 198 и 199 УПК КР)

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 3 ст. 31, 199 УПК КР,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Удовлетворить ходатайство _____
(процессуальное положение, фамилия, инициалы)
о депонировании показаний _____
(фамилия, имя отчество свидетеля (потерпевшего))

2. Назначить судебное заседание по депонированию показаний «____»
_____ 20__ г. в помещении _____
(наименование суда)
3. В судебное заседание вызвать лиц по списку

4. О принятом решении уведомить _____
(процессуальное положение, фамилия, инициалы)

Следственный судья _____
(подпись)

ГЛАВА 7. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ

Раздел XV нового УПК КР посвящен процессуальным соглашениям, которые могут быть заключены в следующих видах:

- 1) соглашение о признании вины (гл. 58);
- 2) соглашение о сотрудничестве (гл. 59);
- 3) соглашение о примирении сторон (гл. 60).

Процессуальные соглашения в различных формах и условиях достаточно широко распространены во многих странах, в том числе в уголовно-процессуальных законодательствах постсоветских государств. В частности, в УПК Украины¹ 2012 года (ст. 468) содержатся следующие виды сделки с правосудием: соглашение о примирении между потерпевшим и подозреваемым (обвиняемым); соглашение между прокурором и подозреваемым (обвиняемым) о признании виновности.

В УПК Казахстана² (2015 г.) предусмотрена возможность также заключения двух видов процессуальных соглашений: в форме сделки о признании вины - по преступлениям небольшой, средней тяжести либо тяжким преступлениям - в случае согласия подозреваемого, обвиняемого с подозрением, обвинением; 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.

В УПК России³ (2002 г.) закреплено два института – особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (глава 40 УПК РФ) и особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве (глава 40.1 УПК РФ). Следует отметить, что в российской юридической литературе особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого при согласии с предъявленным ему обвинением определяется по-разному: в некоторых источниках данный правовой институт рассматривается как форма

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Украины от 13.04.2012 № 4651-VI <http://kodeksy.com.ua/ka/upku-2012.htm>

² Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. № 231-V ЗПК. URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1400000231>

³ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 дек. 2001 г. № 174-ФЗ. URL: <http://base.garant.ru/12125178/#ixzz4Ly1HPhBj>

сделки о признании вины, в других - обращается внимание на существенные различия этих процедур.

В 2004 году УПК КР 1999 года был дополнен главой 36-1 «Упрощенный порядок судебного разбирательства и принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением»¹. Однако, в нашей судебной практике данная форма судопроизводства применяется очень редко (менее 2% от общего количества рассмотренных судами уголовных дел) по сравнению с Россией, где в судах по аналогичному институту признания вины более 60% уголовных дел рассматриваются по упрощенному (особому) порядку. Основная причина непопулярности на практике главы 36-1 УПК 1999 года кроется в недостатках правовой регламентации.

1. Процессуальное соглашение о признании вины

Целью процессуального соглашения о признании вины является процессуальное упрощение судопроизводства, **разгрузка органов следствия и суда, снижение расходов на ведение процесса, а также обеспечение прав и законных интересов обвиняемого быть судимым без неоправданной задержки (с) ч. 3 ст. 14 МПГПП) и получить минимальное наказание.**

Согласно статье 487 УПК КР процессуальное соглашение о признании вины может быть применено лишь по уголовным делам о менее тяжких и тяжких преступлениях и лишь по инициативе подозреваемого (обвиняемого), заявившего ходатайство о заключении соглашения о признании вины.

Ходатайство подозреваемый (обвиняемый) вправе заявить, начиная с момента получения уведомления о подозрении и до окончания судебного разбирательства.

С признанием лица, подозреваемым по делу, следователь обязан разъяснить ему его процессуальные права, в том числе право заключать процессуальные соглашения, предусмотренное п. 21 ст. 45 УПК КР, а также особенности такого судопроизводства. Обязательность разъяснения и обеспечения прав участников уголовного судопроизводства изложено в ст. 159 УПК КР.

¹ Закон КР от 24 марта 2004 г. № 47 «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики»

Условиями для заключения соглашения о признании вины являются:

- подозреваемый, обвиняемый является совершеннолетним и он осознает характер и последствия заявленного им ходатайства;
- ходатайство было заявлено добровольно и после проведения консультаций с защитником. Заметим, что согласно п. 11 ч. 1 ст. 52 УПК КР участие защитника обязательно по уголовному делу, если подозреваемый заявил ходатайство о процессуальном соглашении. Защитник должен разъяснить правовые последствия, которые ожидают его подзащитного, а именно: заключение соглашения о признании вины не является основанием для освобождения обвиняемого от возмещения ущерба потерпевшему; ограничивается его право на обжалование приговора; процессуальные издержки взысканию с обвиняемого не подлежат и др.;
- подозреваемый, обвиняемый не оспаривает подозрение, обвинение и имеющиеся по делу доказательства в совершении преступления, характер и размер причиненного им вреда.

Соглашение о признании вины не может быть заключено:

- с лицами, совершившими запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости или заболевшими после совершения преступления психическим расстройством;
- в отношении совокупности преступлений, если хотя бы одно из них относится к особо тяжкому преступлению.

В досудебном производстве ходатайство подозреваемого о заключении соглашения о признании вины рассматривает прокурор с участием следователя, подозреваемого и его защитника, по результатам которого он вправе:

- 1) удовлетворить ходатайство и составляет соглашение о признании вины;
- 2) отказать в удовлетворении ходатайства о заключении соглашения о признании вины.

Решение прокурора об отказе в удовлетворении вышеуказанного ходатайства обжалованию не подлежит. Однако, подозреваемый может повторно заявить такое ходатайство в последующих этапах досудебного производства.

В случае удовлетворения ходатайства, прокурор составляет соглашение о признании вины, в котором должны быть указаны:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должностное лицо органа прокуратуры и следствия, заключающее соглашение со стороны обвинения;
- 3) фамилия, имя и отчество, другие данные подозреваемого, заключающего соглашение, данные о защитнике;
- 4) описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию;
- 5) пункт, часть, статья УК КР, предусматривающие ответственность за данное преступление;
- 6) смягчающие обстоятельства и нормы УК КР, которые могут быть применены в отношении обвиняемого, вид и размер наказания, предусмотренные ст. 80 УК КР.

Соглашение о признании вины подписывается прокурором, следователем, подозреваемым, обвиняемым и его защитником.

Соглашение о признании вины считается заключенным после его утверждения следственным судьей. В разделах УПК КР, посвященным процессуальным соглашениям и судебному контролю в досудебном производстве не предусмотрена процедура рассмотрения следственным судьей таких соглашений. При наличии пробела в системе норм, регулирующих нормы, регулирующих уголовно-процессуальные отношения, допускается применение сходных норм по аналогии. В связи с этим при рассмотрении соглашения о признании вины следственным судьей следует руководствоваться нормами главы 36 УПК КР «Процессуальный порядок судебного контроля в досудебном производстве».

По результатам рассмотрения соглашения о признании вины в судебном заседании с участием прокурора, подозреваемого и его защитника следственный судья вправе:

- 1) утвердить соглашение;
- 2) отказать в утверждении соглашения.

Решение об утверждении соглашения о признании вины или об отказе в утверждении следственный судья принимает в форме постановления, которое направляется следователю для приобщения к материалам уголовному делу. Постановление об отказе соглашения о признании вины не подлежит обжалованию (ст. 489 УПК).

Обвиняемый также вправе заявить ходатайство о заключении соглашения о признании вины в ходе судебного разбирательства.

При поступлении ходатайства о заключении соглашения о признании вины судья прерывает судебное разбирательство и предоставляет сторонам 3-дневный срок для его заключения.

После заключения соглашения о признании вины предоставляется судье, который постановляет о продолжении рассмотрения дела в упрощенном порядке по правилам статьи 491 УПК КР. При недостижении согласия сторонами по условиям соглашения о признании вины либо несоблюдении требований, установленных в статье 488 УПК КР, рассмотрение уголовного дела судом продолжается в общем порядке.

Порядок проведения судебного заседания и постановления приговора по уголовному делу, в котором имеется заключение соглашения о признании вины определено в статье 491 УПК КР. В судебном заседании после объявления о начале рассмотрения соглашения о признании вины предлагается государственному обвинителю изложить сущность предъявленного обвинения и заключенного соглашения.

Судья разъясняет обвиняемому сущность соглашения о признании вины, после чего предлагает ему сообщить суду обстоятельства заключения соглашения и выясняет соответствует ли заключенное им соглашение его волеизъявлению, поддерживает ли он его и желает ли что-либо сообщить суду по данному делу.

Выяснив позицию обвиняемого, судья предлагает защитнику и государственному обвинителю сообщить их мнение относительно заключенного соглашения о признании вины, а также уточняет, поддерживают ли они соглашение.

В случае возражения обвиняемым, государственным обвинителем относительно соглашения о признании вины, судья выносит постановление о прекращении судебного заседания и назначении рассмотрения уголовного дела в общем порядке. **При этом признание вины обвиняемым не может быть положено в основу приговора и должно оцениваться в совокупности с другими доказательствами по уголовному делу.**

Если судья придет к выводу, что требования к соглашению о признании вины соблюдены, то он постановляет обвинительный приговор и назначает обвиняемому наказание, предусмотренное соглашением о признании вины, руководствуясь ст. 80 УК, а именно **суд назначает наказание, не связанное с лишением свободы, в пределах минимального размера наказания, предусмотренного санкцией конкретной статьи Особенной части УК. В случае отсутствия в санкции статьи наказаний, не связанных с лишением свободы, наказание в виде лишения свободы судом**

назначается на одну категорию ниже, чем предусмотрено санкцией конкретной статьи Особенной части УК. При этом, по таким делам суд не вправе применить пробационный надзор.

Приговор постановляется в соответствии с требованиями УПК КР. При этом описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, с обвинением в совершении которого обвиняемым заключено соглашение о признании вины, а также выводы суда о соблюдении условий соглашения о признании вины. Анализ доказательств и их оценка судьей в приговоре не отражаются.

После провозглашения приговора судья разъясняет сторонам право и порядок его обжалования, в том числе правило о том, что приговор, постановленный без проведения судебного разбирательства, не может быть обжалован в апелляционном порядке по основанию неисследованности материалов дела в суде.

Обратим внимание на то, что в главе 58 УПК КР не оговорено, что предусмотренный упрощенный порядок уголовного судопроизводства по заключенному соглашению о признании вины должен также определяться общими правилами УПК КР. Это следует признать пробелом законодательства, поскольку, если обвинительный приговор суда состоится только по правилам гл. 58 УПК КР и на основании признания вины, то оно будет противоречить ч. 3 ст. 26 Конституции КР (Никто не может быть осужден лишь на основе его собственного признания в совершении преступления).

В связи с этим, прокурор при рассмотрении ходатайства подозреваемого о заключении соглашения о признании вины, следственный судья при утверждении такого соглашения, прежде всего должны руководствоваться общими правилами УПК КР. Следственный судья и прокурор, ознакомившись со всеми материалами досудебного производства и убедившись в наличии достаточных доказательств, дающих основания для подозрения лица в совершении преступления, должны принять решение по соглашению о признании вины. И если по делу недостаточно доказательств, прокурор отказывает в удовлетворении ходатайства подозреваемого, а следственный судья не утверждает соглашение. Поскольку, в таком упрощенном процессе риск самооговора подозреваемого, то есть ложного признания велик.

В суде при рассмотрении уголовного дела по соглашению о признании вины, судья в начале судебного заседания наряду с выяснением вопроса о соблюдении требований к соглашению о признании вины должен изучить также доказательства, подтверждающие обоснованность обвинения, в совершении

преступления, в котором он признался. Это требование вытекает из содержания ч. 1 ст. 339 УПК КР, где говорится, что: «Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность обвиняемого в совершении преступления либо проступка подтверждена совокупностью исследованных доказательств, и не может быть основана на предположениях».

Поэтому, в случае отсутствия достаточных доказательств, подтверждающих виновность обвиняемого, судья, обязан прекратить особый порядок на основании соглашения о признании вины и назначить рассмотрение уголовного дела в общем порядке. Наряду с этим следует обратить внимание на важную формулировку положений ч. 4 ст. 491 УПК КР: «При этом признание вины обвиняемым не может быть положено в основу приговора и должно оцениваться в совокупности с другими доказательствами». Это норма гарантирует права обвиняемого, вытекающие из принципа презумпции невиновности, что свою очередь вменяет в обязанность следователя, прокурора, во всех случаях собирать доказательства, достаточные для обвинения в суде, если даже по делу заключено соглашение о признании вины.

По этим и другим проблемным вопросам, в частности: применения правил преюдиции; обеспечения прав и законных интересов потерпевшего по делам, по которым заключено соглашение о признании вины; изменения мер пресечения, требуется разъяснения Пленума Верховного суда КР, согласно ч. 2 ст. 96 Конституции КР.

2. Процессуальное соглашение о сотрудничестве

Процессуальное соглашение о сотрудничестве предусмотрено в главе 59 УПК КР. Целью соглашения о сотрудничестве является **расширение средств противодействия организованным и другим видам опасных преступлений и повышения эффективности в их расследовании.**

Согласно ч. 1 ст. 492 УПК КР соглашение о сотрудничестве может быть заключено лишь по инициативе подозреваемого, заявившего такое ходатайство.

В УПК КР нашел четкое отражение перечень конкретных преступлений, предусмотренных Уголовным кодексом по которым может быть соглашение о сотрудничестве:

- статья 171. Торговля людьми
- статья 202. Разбой
- статья 203. Вымогательство
- статья 239. Акт терроризма
- статья 240. Финансирование террористической деятельности
- статья 241. Содействие террористической деятельности
- статья 243. Участие гражданина КР в вооруженных конфликтах или военных действиях на территории иностранного государства или прохождение террористической подготовки
- статья 244. Захват заложников
- статья 248. Создание организованной группы или участие в ней
- статья 249. Создание преступной организации или участие в ней
- статья 250. Создание незаконного вооруженного формирования или участие в нем
- статья 267. Незаконное изготовление наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов с целью сбыта
- статья 270. Контрабанда предметов, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу КР
- статья 307. Государственная измена
- статья 308. Шпионаж
- статья 314. Создание экстремистской организации
- статья 319. Коррупция
- статья 326. Вымогательство взятки

Ходатайство о заключении соглашения о сотрудничестве может быть заявлено с момента уведомления о подозрении и до утверждения прокурором обвинительного акта. В ходатайстве подозреваемый указывает, какие действия он обязуется совершить в целях содействия досудебному производству в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления (ч. 3 ст. 492 УПК).

Важно иметь в виду, что соглашение о сотрудничестве не применяется, если содействие подозреваемого в ходе досудебного производства заключалось лишь в сообщении сведений о его собственном участии в преступной деятельности (ч. 3 ст. 493 УПК).

Соглашение о сотрудничестве не может быть заключено:

- 1) с несовершеннолетними;
- 2) лицами, совершившими запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости или заболевшими после совершения преступления психическим расстройством.

Заключение процессуального соглашения о сотрудничестве не является основанием для освобождения подозреваемого, обвиняемого от возмещения ущерба потерпевшему.

Прокурор рассматривает ходатайство о заключении соглашения о сотрудничестве с участием следователя, подозреваемого и его защитника. По результатам рассмотрения прокурор вправе:

- 1) удовлетворить ходатайство о заключении соглашения о сотрудничестве;
- 2) отказать в удовлетворении ходатайства о заключении соглашения о сотрудничестве.

Постановление прокурора об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении соглашения о сотрудничестве может быть обжаловано подозреваемым, его защитником вышестоящему прокурору.

Прокурор составляет соглашение о сотрудничестве, в котором должны быть указаны:

- 1) дата и место его составления;
- 2) фамилия, имя и отчество прокурора и следователя;
- 3) фамилия, имя и отчество, другие данные подозреваемого и его защитника;
- 4) описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию;
- 5) пункт, часть, статья УК, предусматривающие ответственность за данное преступление;
- 6) действия, которые подозреваемый обязуется совершить при выполнении им обязательств, указанных в соглашении о сотрудничестве;
- 7) вид и размер наказания, которые будут применены судом в отношении подозреваемого при условии соблюдения обязательств, указанных в соглашении о сотрудничестве.

Соглашение о сотрудничестве подписывается прокурором, следователем, подозреваемым и его защитником.

УПК КР не предусмотрены какие либо критерии определения вида и размера наказания при заключении соглашения в зависимости тяжести совершенного преступления, личности подозреваемого и других обстоятельств дела. Для этих целей необходим ведомственный нормативный документ (руководство) работникам прокуратуры.

Обратим внимание на то, что соглашение о сотрудничестве может быть заключено:

- 1) по уголовному делу, где лицо является подозреваемым в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 492 УПК КР. При этом, сотрудничество должно выражаться в изобличении других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;
- 2) по уголовному делу, где лицо является подозреваемым в совершении других преступлений, но в результате сотрудничества будут обнаружены совершенные или готовившиеся преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 492 УПК КР.

Следственный судья рассматривает поступившее от прокурора соглашение о сотрудничестве с участием прокурора, подозреваемого и его защитника.

Если следственный судья удостоверится, что требования к соглашению о сотрудничестве, предусмотренные ст. 492 УПК КР, соблюдены и соглашение заключено добровольно при участии защитника, следственный судья выносит постановление об утверждении соглашения о сотрудничестве, которое направляется следователю для приобщения к уголовному делу. В случае нарушения требований, предъявляемых к соглашению о сотрудничестве, следственный судья отказывает в его утверждении соглашения о сотрудничестве, которое не подлежит обжалованию (ст. 494 УПК).

Досудебное производство по уголовному делу в отношении подозреваемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, подлежит выделению в отдельное производство, которое проводится в общем порядке.

В случае возникновения угрозы безопасности подозреваемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, его близких родственников, супруга (супруги) следователь выносит постановление о хранении документов в опечатанном конверте, в соответствии с ч. 10 ст. 163 УПК КР. Кроме того, на подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, распространяются все меры государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства, предусмотренные Законом о защите прав свидетелей, потерпевших и иных участников

уголовного судопроизводства. При необходимости обеспечить безопасность подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, его близких родственников, супруга (супруги) следователем применяются меры безопасности, предусмотренные статьей 80 УПК КР (ст. 498 УПК).

Судебное заседание начинается с изложения государственным обвинителем обвинительного акта, после чего государственный обвинитель подтверждает содействие обвиняемого досудебному производству, а также разъясняет суду, в чем именно оно выразилось.

При этом в суде должны быть исследованы:

- 1) характер и пределы содействия обвиняемого в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;
- 2) значение сотрудничества с обвиняемым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления;
- 3) обнаруженные другие преступления или начатое досудебное производство в результате сотрудничества с обвиняемым;
- 4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались обвиняемый в результате сотрудничества со стороны обвинения, его близкие родственники, супруг (супруга);
- 5) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

Судья, удостоверившись, что обвиняемым соблюдены все условия и выполнены все обязательства, предусмотренные заключенным с ним соглашением о сотрудничестве, постановляет обвинительный приговор и назначает обвиняемому наказание, предусмотренное соглашением о сотрудничестве. Согласно ч. 3 ст. 80 УК при заключении соглашения о сотрудничестве **суд назначает наказание, предусмотренное в соглашении о сотрудничестве, в соответствии с видами наказаний, предусмотренных статьей 64 УК.**

При этом описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, в совершении которого обвиняется обвиняемый, а также выводы суда о соблюдении обвиняемым условий и выполнении обязательств, предусмотренных заключенным с ним соглашением о сотрудничестве (ст. 496 УПК).

Приговор, постановленный без проведения судебного разбирательства, не может быть обжалован в апелляционном порядке по основанию неисследованности материалов дела в суде.

Приговор, вынесенный в отношении обвиняемого, с которым заключено соглашение о сотрудничестве, подлежит пересмотру если после постановления обвинительного приговора будет обнаружено, что обвиняемый умышленно сообщил ложные сведения. Основанием для пересмотра и возобновления дела служат вновь открывшиеся обстоятельства, предусмотренные главой 53 УПК КР «Порядок возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам».

Следует заметить, что предусмотренный в главе 58 УПК КР, упрощенный порядок проведения судебного заседания касается в основном вопроса установления факта активного содействия подозреваемого (обвиняемого) в раскрытии и расследовании преступлений. Что же касается проверки обоснованности предъявленного обвинения обвиняемому, заключившему соглашение о сотрудничестве данная глава УПК КР не регламентирует. Между тем, судья, следственный судья, прокурор при производстве по уголовному делу должны руководствоваться также общими правилами УПК КР при рассмотрении уголовных дел, по которым заключено соглашение о сотрудничестве. Так, прокурор при рассмотрении ходатайства о заключении соглашения о сотрудничестве, следственный судья при утверждении такого соглашения, прежде всего при ознакомлении со всеми материалами досудебного производства проверяют наличие достаточных доказательств, дающих основания для подозрения, выясняют отношение подозреваемого к подозрению. Поскольку не может быть речи о заключении соглашения о сотрудничестве, если подозреваемый, не признает свою вину либо он признал, но в уголовном деле отсутствуют достаточные доказательства для утверждения обвинительного акта.

При постановлении обвинительного приговора судья также должен удостовериться не только в вопросах соблюдения обвиняемым условий и выполнения взятых обязательств по соглашению о сотрудничестве, но и должен тщательно изучить вне рамок судебного заседания все материалы уголовного дела с целью проверки обоснованности предъявленного обвиняемому обвинения, а также исследовать в судебном заседании все те доказательства, которые относятся к характеристике личности обвиняемого.

3. Процессуальное соглашение о примирении сторон

Процессуальное соглашение о примирении сторон, предусмотренное главой 60 УПК КР является процессуальным способом реализации права потерпевшего на примирение с подозреваемым, обвиняемым (п. 24 ст. 41 УПК). Почти на всех стадиях уголовного производства потерпевший вправе примириться с подозреваемым, обвиняемым и заключить соглашение о примирении.

Ходатайство о примирении может быть заявлено не только потерпевшим, но и подозреваемым или обвиняемым. Примирение может проводиться самими потерпевшим, подозреваемым или обвиняемым либо с помощью медиатора.

В ходе досудебного производства только при наличии достаточных доказательств, дающих основание для подозрения составляется уведомление о подозрении и обвинительный акт. При этом в УПК КР не указано, что признание подозреваемым, обвиняемым своей вины является обязательным условием заключения соглашения о примирении сторон или нет.

В соответствии ч. 3 ст. 23 и ст. 499 УПК КР примирение между потерпевшим и подозреваемым, обвиняемым может быть заключено по делам о проступках и по делам о преступлениях, предусмотренных:

ст. 132 УК «Убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление»;

- ч. 1 ст. 135 УК «Причинение смерти по неосторожности»;
- ч. 1 ст. 139 УК «Причинение менее тяжкого вреда здоровью»;
- ст. 140 УК «Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны, а равно при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление»;
- ст. 141 УК «Причинение тяжкого вреда здоровью в состоянии аффекта»;
- ст. 142 УК «Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности»;
- ч. 1 ст. 161 УК «Изнасилование»;
- ст. 163 УК «Понуждение к действиям сексуального характера»;
- ч. 1 ст. 172 УК «Незаконное лишение свободы»;
- ч. 1 ст. 200 УК «Кража»
- ч. 1 ст. 201 УК «Грабеж»
- ч. 1 ст. 202 УК «Разбой»
- ч. 1 ст. 203 УК «Вымогательство»;
- ч. 1 ст. 204 УК «Мошенничество»;

- ч. 1 ст. 205 УК «Присвоение или растрата вверенного имущества»;
- ч. 1 ст. 206 УК «Угон автотранспортного средства»;
- ч. 1 ст. 209 УК «Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием»;
- ч. 1 ст. 210 УК «Уничтожение или повреждение чужого имущества»;
- ч. 1 ст. 266 УК «Хулиганство»;
- ст. 296 УК «Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта»;
- ст. 297 УК «Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации автотранспортных средств».

Примирение может быть достигнуто с момента начала досудебного производства (регистрации сведений в Едином реестре преступлений и проступков) до вступления судебного акта в законную силу. Приговор суда первой инстанции вступает в законную силу после 30 суток со дня постановления приговора.

В случае недостижения согласия по ходатайству о примирении факт его заявления не может рассматриваться как отказ от обвинения или как признание своей вины.

Уполномоченное должностное лицо органа дознания, следователь, суд обязаны разъяснить потерпевшему и подозреваемому, обвиняемому об их праве на примирение, разъяснить механизм его реализации и не препятствовать в заключении соглашения о примирении.

В случае если производство по делу осуществляется в отношении нескольких лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении одного или нескольких преступлений и (или) проступков, и согласие относительно заключения соглашения о примирении достигнуто не со всеми подозреваемыми или обвиняемыми, такое соглашение может быть заключено с одним (несколькими) из подозреваемых или обвиняемых. Дело в отношении лица (лиц), с которыми достигнуто соглашение о примирении, подлежит прекращению.

В случае, если по делу участвуют несколько потерпевших от одного преступления и (или) проступка, соглашение о примирении может быть заключено и утверждено только со всеми потерпевшими.

В случае, если по делу участвуют несколько потерпевших от различных преступлений и (или) проступков и согласие относительно заключения соглашения о примирении достигнуто не со всеми потерпевшими, то такое соглашение может быть заключено с одним (несколькими) из потерпевших. Дело в отношении лица (лиц), которое достигло соглашения о примирении, подлежит прекращению.

На основании ходатайства о примирении, заявленного потерпевшим, его представителем, подозреваемым, обвиняемым, его защитником, составляется соглашение о примирении, в котором должны быть указаны:

- 1) дата и место его составления;
- 2) фамилия, имя и отчество сторон, заключающих соглашение, медиатора, если он принимает участие в примирении;
- 3) размер ущерба, причиненного преступлением и (или) проступком, или перечень действий, которые подозреваемый или обвиняемый обязан совершить в пользу потерпевшего, сроки возмещения ущерба или совершения действий.

Соглашение о примирении подписывается потерпевшим или его представителем, подозреваемым, обвиняемым, его защитником и медиатором, если он участвовал в процедуре примирения.

Копия соглашения вручается сторонам, подписавшим соглашение (ст. 500 УПК).

На основании соглашения примирения подозреваемого, обвиняемого с потерпевшим прекращают дело, о чем выносят мотивированное постановление. Решение по делу на основании соглашения о примирении может быть обжаловано в порядке, предусмотренном УПК КР (ст. 501 УПК).

4. Иные формы признания вины

В новом УПК КР признание вины подозреваемым служит основанием для проведения в упрощенном порядке судебного заседания по делам о проступках, а также служит одним из условий для прекращения досудебного производства в отношении несовершеннолетнего.

1. Упрощенное судебное производство по делам о проступках

Когда факт проступка очевиден, известно лицо, его совершившее, которое признает свою вину, не оспаривает доказательства, характер и размер ущерба, причиненного проступком, уполномоченное должностное лицо органа дознания в обвинительном акте указывает ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства. К ходатайству прилагается письменное заявление подозреваемого, составленное в присутствии защитника, о признании своей вины и его согласии на постановление приговора без проведения судебного разбирательства (ст. 509 УПК).

Судебное заседание без проведения судебного разбирательства проводится с обязательным участием обвиняемого и его защитника. Срок производства – не более 5 дней. В начале судебного заседания судья опрашивает обвиняемого, понятно ли ему обвинение, согласен ли он на постановление приговора без проведения судебного разбирательства, осознает ли он, что не может обжаловать приговор, вынесенный в упрощенном порядке в вышестоящий суд по причине неисследованности материалов дела и несоответствия выводов суда фактическим обстоятельствам дела.

При участии в судебном заседании потерпевшего судья выясняет у него отношение к ходатайству о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства.

Если судья придет к выводу, что обвинение, с которым согласился обвиняемый, обосновано, подтверждается доказательствами, собранными по делу, то он постановляет обвинительный приговор и назначает обвиняемому наказание, которое не может превышать две трети максимального срока или максимального размера штрафа, предусмотренного за совершение проступка.

2. Выведение несовершеннолетнего из системы уголовного правосудия

Выведение несовершеннолетнего из системы уголовного правосудия – это новое понятие в уголовном процессе, который осуществляется в целях реализации задач ювенальной юстиции. В ст. 96 Кодекса о детях «Программы по отвлечению от правосудия» предусмотрено, что к лицам в возрасте до 18 лет, совершившим преступления небольшой тяжести и менее тяжкие преступления, прокурором или судом по предложению территориального подразделения уполномоченного органа по защите детей могут применяться программы по отвлечению от правосудия. Программы отвлечения от правосудия по предложению уполномоченного органа по защите детей утверждаются Правительством Кыргызской Республики.

В новом УПК КР вопрос о выведении несовершеннолетнего из системы уголовного правосудия относится к компетенции следователя.

Так, согласно ст. 458 УПК КР следователь вправе принять мотивированное решение о прекращении досудебного производства в отношении несовершеннолетнего в целях выведения его из системы уголовного правосудия при наличии следующих обстоятельств:

- 1) совершение им впервые менее тяжкого преступления;
- 2) несовершеннолетний подозреваемый ранее не имел судимости;
- 3) несовершеннолетний не участвовал в программе по выведению его из системы уголовного правосудия и медиации; несовершеннолетний сознался в совершении преступления.

Следователь также учитывает характер и тяжесть совершенного преступления, его возраст, степень вины, причиненный ущерб и т. п.

Условия применения программы по отвлечению от правосудия:

- 1) признание вины несовершеннолетним обвиняемым;
- 2) согласие несовершеннолетнего или его законных представителей на прохождение программы по отвлечению от правосудия.

В случае невыполнения несовершеннолетним условий и требований программы по отвлечению от правосудия прокурор по ходатайству территориального подразделения уполномоченного органа по защите детей выносит решение о возобновлении рассмотрения уголовного дела в общем порядке.

Сравнительная таблица «Процессуальные соглашения»

Основания, условия и процессуальный порядок	Соглашение о признании вины (гл. 58 УПК)	Соглашение о сотрудничестве (гл. 59 УПК)	Соглашение о примирении сторон (гл. 60 УПК)
Категории и виды преступлений, по которым могут быть заключены соглашения	По уголовным делам о менее тяжких и тяжких преступлениях	По преступлениям, предусмотренным статьями 171, 202, 203, 239, 240, 241, 243, 244, 248, 249, 250, 267, 270, 307, 308, 314, 319, 326 Уголовного кодекса.	По делам о проступках и по уголовным делам преступлений, предусмотренных ст.132, ч.1 ст.135, ч.1 ст.139, ст.140-142, ч.1 ст.161, ст.163, ч.1 ст.172, ч.1 ст.200, ч.1 ст.201, ч.1 ст.202, ч.1 ст.203, ч.1 ст.204, ч.1 ст.205, ч.1 ст.206, ч.1 ст.209, ч.1 ст.210, ч.1 ст.266, ст.296, 297 Уголовного кодекса
Инициаторы соглашения и форма обращения	Подозреваемый, обвиняемый. Ходатайство	Подозреваемый. Ходатайство	Потерпевший, подозреваемый, обвиняемый. Ходатайство
Стадии и этапы процесса, в которых могут быть заявлены ходатайства о соглашении	С момента уведомления о подозрении и до окончания судебного разбирательства	С момента уведомления о подозрении до утверждения прокурором обвинительного акта	С момента начала досудебного производства и вступления судебного акта в законную силу
Предмет соглашения	Признание вины	Признание вины и осуществление активного содействия следствию	-

Основания, условия и процессуальный порядок	Соглашение о признании вины (гл. 58 УПК)	Соглашение о сотрудничестве (гл. 59 УПК)	Соглашение о примирении сторон (гл. 60 УПК)
Участие адвоката - защитника, медиатора	Обязательно участие защитника, ходатайство заявляется после консультации с защитником	Обязательно участие защитника, ходатайства заявляются после консультации с защитником	Не обязательно участие защитника. Соглашение может быть заключено с помощью медиатора
Субъект, рассматривающий ходатайство и составляющий заключение о соглашении	Прокурор рассматривает ходатайство и вправе удовлетворить и составить соглашение. Отказ в удовлетворении ходатайства прокурора обжалованию не подлежит	Прокурор рассматривает ходатайство и вправе удовлетворить и составить соглашение. Отказ в удовлетворении ходатайства прокурора может быть обжаловано вышестоящему прокурору	Стороны составляют соглашение. Если участвует медиатор, то медиатор составляет соглашение
Утверждение соглашения	Следственный судья вправе утвердить или отказать в утверждении соглашения, о чем выносит постановление. Решение не подлежит обжалованию	Следственный судья вправе утвердить или отказать в утверждении соглашения, о чем выносит постановление. Решение не подлежит обжалованию	Стороны заключившие соглашение
Соглашение не может быть заключено	Несовершеннолетними, немнущаемыми лицами	Несовершеннолетними, немнущаемыми лицами	-

Основания, условия и процессуальный порядок	Соглашение о признании вины (гл. 58 УПК)	Соглашение о сотрудничестве (гл. 59 УПК)	Соглашение о примирении сторон (гл. 60 УПК)
Порядок досудебного производства	Досудебное производство осуществляется в общем порядке, в т. ч. вынесением уведомления о подозрении и обвинительного акта	Досудебное производство осуществляется в общем порядке, в т. ч. вынесением уведомления о подозрении и обвинительного акта. Выделяется в отдельное производство в отношении подозреваемого заключившего соглашение	Досудебное производство осуществляется в общем порядке и подлежит прекращению на основании примирения
Меры безопасности	-	Обеспечивается безопасность лицу, заключившему соглашение и его близким родственникам	-
Порядок судебного заседания	Упрощенный порядок судебного разбирательства. В суде исследование доказательств не проводится. Судья выясняет позиции сторон по соглашению	Упрощенный порядок судебного разбирательства. В суде исследование доказательств не проводится. Судья выясняет позиции сторон по соглашению, а также исследует условия, выполненные обязательства и степень угрозы.	Судебное производство осуществляется в общем порядке и подлежит прекращению на основании примирения
Гласность судебного заседания	Открытое судебное заседание	Закрытое судебное заседание	Открытое судебное заседание

Основания, условия и процессуальный порядок	Соглашение о признании вины (гл. 58 УПК)	Соглашение о сотрудничестве (гл. 59 УПК)	Соглашение о примирении сторон (гл. 60 УПК)
Виды итогового решения суда и назначения наказания	Обвинительный приговор. Суд назначает наказание, не связанное с лишением свободы, в пределах минимального размера наказания, предусмотренного санкцией конкретной статьи УК. В случае отсутствия наказаний, не связанных с лишением свободы назначается на одну категорию ниже, чем предусмотрено санкцией (ст. 80 УК)	Обвинительный приговор. Суд назначает наказание, предусмотренное в соглашении о сотрудничестве (ч. 3 ст. 80 УК)	Прекращение дела
Порядок обжалования	Не может быть обжалован в апелляционном порядке по основанию неисследованности доказательств	Не может быть обжалован в апелляционном порядке по основанию неисследованности доказательств	Может быть обжаловано в общем порядке
Пересмотр приговора или прекращение дела по предмету соглашения	-	Если обвиняемый умышленно сообщил ложные сведения по соглашению	Если сторона (ы) не согласна с выполнением обязательства по соглашению, оно может быть рассмотрено в гражданском судопроизводстве

УТВЕРЖДАЮ
Следственный судья

(наименование суда)

фамилия, инициалы

(подпись)

« ____ » _____ 20__ г.

СОГЛАШЕНИЕ О СОТРУДНИЧЕСТВЕ

« ____ » _____ 20__ г.

(место составления)

Прокурор _____,
(наименование должности, классный чин, фамилия, инициалы)

удовлетворив ходатайство подозреваемого

(фамилия, имя, отчество, дата и место рождения)

о заключении с ним соглашения о сотрудничестве по уголовному делу № _____,
по признакам преступлен _____

(пункт, часть, статья УК КР, предусматривающие ответственность за данное преступление; описание

преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств,
подлежащих доказыванию в

соответствии с ст. 83 УПК КР)

в присутствии:

следователя _____,
(наименование органа следствия, звание, фамилия, инициалы)

защитника _____,
(фамилия, имя, отчество, удостоверение (номер, кем, когда выдано),

ордер (номер, кем и когда выдан)

а также подозреваемого, принимая во внимание представленные материалы и сведения, руководствуясь статьей 493 УПК КР, ЗАКЛЮЧАЕТ настоящее соглашение о сотрудничестве с подозреваемым

(фамилия, имя, отчество)

согласно которому подозреваемый _____
(фамилия, инициалы)

ОБЯЗУЕТСЯ:

(оказать содействие следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном

преследовании других соучастников преступления, розыске имущества,

добытого в результате совершения преступления)

в связи с чем берет на себя обязательство выполнить следующие действия:

(конкретные действия, которые подозреваемый или обвиняемый обязуется

совершить при выполнении им обязательств, указанных в соглашении о сотрудничестве)

В случае соблюдения подозреваемым настоящего соглашения по уголовно-
му делу в отношении его будут применены судом следующие вид и размер
наказания:

(указывается размер и вид наказания в соответствии со ст. 80 и ст. 64 УК КР)

Прокурор

(подпись)

Следователь

Подозреваем_____

(подпись)

Защитник

(подпись)

ГЛАВА 8. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРОСТУПКАХ

1. Общие положения производства по делам о проступках

В результате обновления уголовного законодательства в рамках судебной реформы в Кыргызстане и в соответствии с международно-правовыми стандартами были приняты новый Уголовный кодекс и Кодекс о проступках. Теперь уголовно-противоправные деяния классифицируются на преступления и проступки в зависимости от степени причиненного вреда. В Кодекс о проступках включены предусмотренные в Уголовном кодексе 1997 года преступления небольшой тяжести и отдельные правонарушения из Кодекса КР об административной ответственности, которые по уровню опасности являются уголовными¹.

Определение проступкам дано в ст. 15 Кодекса о проступках. Так, проступком признается виновное, противоправное деяние (действие или бездействие), причиняющее вред или создающее угрозу причинения вреда личности, обществу или государству, уголовная ответственность и наказание за которое предусмотрено Кодексом о проступках.

Новый УПК КР определяет порядок уголовного судопроизводства по преступлениям (УК) и по проступкам (КоП). Досудебное и судебное производство по делам о проступках определяется общими правилами и специальным разделом XVI УПК КР (ст. 502-511).

Досудебное производство по делам о проступках начинается, как и по преступлениям, то есть с момента внесения сведений в Единый реестр преступлений и проступков. Процессуальный порядок начала досудебного производства по делам о проступках определен в главе 20 УПК КР. Уголовное судопроизводство по делам о проступках проводится в сокращенной (ускоренной) форме.

Сокращенная (ускоренная) форма уголовного судопроизводства была известна и в прежних кодексах. Так в УПК Киргизской ССР 1961 года предварительное расследование осуществлялось также в форме дознания по отдельным преступлениям небольшой тяжести и менее тяжким преступлениям. Наряду с дознанием, с начала 1980-х годов в УПК существовала протокольная форма досудебной подготовки материалов по таким статьям УК,

¹ Кодекс КР об административной ответственности от 4 августа 1998 года № 114 (Утрачивает силу с 1 января 2019 года в соответствии с Кодексом КР о нарушении от 13 апреля 2017 года № 58).

как «Хулиганство» и другим малозначительным и очевидным преступлениям. В советском уголовно-процессуальном законодательстве дознание и протокольная форма осуществлялись специальным штатным должностным лицом – дознавателем, который находился в подчинении органа дознания.

В УПК КР 1999 года форма досудебного расследования унифицирована: по уголовным делам расследование производится только в форме следствия, осуществляемого следователем. В 2014 году появилось ускоренное досудебное производство по отдельным категориям преступлений (гл. 45-1 УПК), расследование которого возложено на должностное лицо органа дознания. В системе МВД, приказом начальника территориального ОВД производство досудебного производства в ускоренной форме возложено на старших участковых инспекторов милиции, которые руководствуются нормами УПК КР, в то же время они не освобождены от своих прямых обязанностей участкового инспектора¹.

В новом УПК КР досудебное производство по делам о проступках возлагается на орган дознания (ч. 2 ст. 37 УПК). По поручению начальника органа дознания производство дела ведет уполномоченное должностное лицо органа дознания (ст. 40 УПК), которое уполномочено проводить следственные действия и принимать процессуальные решения. Предполагается, что по уже сложившейся практике, производство по делам о проступках, например, приказом начальника милиции, возможно, будет возложено на участковых инспекторов милиции. Необходимо, однако, иметь в виду, что Кодекс о проступках предусматривает более 120 составов деяний, часть из которых наиболее распространенные - ст. 90 «Кража». В целях обеспечения должного досудебного производства по делам о проступках в соответствии с нормами УПК КР, считаем нужным предусмотреть специальные штатные должности, наподобие штатных дознавателей.

Уполномоченное должностное лицо органа дознания – это должностное лицо, осуществляющее производство по делу о проступке (п. 52 ст. 5, ст. 38 УПК). Все решения он принимает самостоятельно, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение согласия прокурора, решения следственного судьи и несет ответственность за их законное и своевременное производство.

Согласно ст. 39 УПК КР уполномоченное должностное лицо органа дознания при осуществлении досудебного производства по делам о проступках уполномочено:

¹ См.: Инструкция по организации и осуществлению ускоренного досудебного производства органом внутренних дел КР, утвержденная приказом МВД КР от 28 января 2014 года № 82.

- вести досудебное производство по делам о проступках;
- принимать меры к возмещению материального ущерба и морального вреда потерпевшему;
- истребовать документы, материалы, содержащие сведения о происшествии и причастных к нему лицах;
- требовать от государственных и иных органов предоставления специалистов и экспертов;
- привлечь переводчика для участия в производстве по делу;
- задерживать лицо, в отношении которого имеется обоснованное подозрение в совершении проступка;
- признавать потерпевшим;
- разрешать отводы, заявленные переводчику, специалисту, эксперту;
- разрешать ходатайства в связи с производством по делам о проступках;
- разрешать жалобы в пределах компетенции;
- выносить постановления о приостановлении, возобновлении, прекращении производства по делам о проступках;
- направлять подозреваемого, обвиняемого и потерпевшего на информационную встречу с медиатором;
- выполнять письменные указания и поручения прокурора и начальника органа дознания;
- осуществлять другие полномочия, предусмотренные УПК КР.

В статье 503 УПК КР с учетом, возложенных на государственные органы задач и функций, определен перечень проступков, отнесенных к их компетенции в качестве органа дознания, уполномоченных осуществлять досудебное производство.

1) Органы внутренних дел осуществляют досудебное производство по делам о проступках:

- против здоровья (статьи 65-74 КоП),
- против интересов несовершеннолетних и уклада семейных отношений (статьи 75-81 КоП),
- против политических, социально-экономических и трудовых прав личности (статьи 82-84, 86-89 КоП),
- против собственности (статьи 90-96 КоП),
- против интересов службы в коммерческих и иных организациях (статья 114 КоП),
- против безопасности производства (статьи 115, 116, 118 КоП),
- против общественного порядка (статьи 119-122 КоП),

- против здоровья населения и общественной нравственности (статьи 125-129, 131, 132 КоП),
- против экологической безопасности, природной среды (статьи 133-144, 146, 147 КоП) и в сельском хозяйстве (статьи 148, 149 КоП),
- против безопасности движения и эксплуатации транспорта (статьи 150-158 КоП),
- против судебной власти и процессуального порядка добывания доказательств (статьи 162-167 КоП),
- против порядка управления (статьи 168-175 КоП), в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов или прекурсоров (статьи 123, 124 КоП).

2) Орган по борьбе с экономическими преступлениями осуществляет досудебное производство по делам о проступках:

- против политических, социально-экономических и трудовых прав личности (статья 85 КоП),
- против порядка осуществления экономической деятельности (статьи 97-101, 103-109 КоП), в денежно-кредитной и валютной сфере (статьи 110, 112 КоП),
- против интересов службы в коммерческих и иных организациях (статья 113 КоП),
- против информационной безопасности (статьи 159, 160 КоП),
- против градостроительной и архитектурной деятельности (статья 161 КоП).

3) Таможенный орган осуществляет досудебное производство по делам о проступках:

- против порядка осуществления экономической деятельности (статья 102 КоП), в денежно-кредитной и валютной сфере (статья 111 КоП),
- против безопасности производства (статья 117 КоП),
- против здоровья населения и общественной нравственности (статья 130 КоП),
- против экологической безопасности и природной среды (статья 145 КоП).

4) Воинские части, соединения и военные учреждения, пограничные части осуществляет досудебное производство:

- по делам о проступках призывников, резервистов и военнообязан-

ных (статьи 176-178 КоП), проступках военнослужащих (статьи 179-186 КоП).

5) Учреждение исполнения наказаний и следственные изоляторы осуществляет досудебное производство:

- по делам о проступках, совершенных на территории учреждений уголовно-исполнительной системы.

При совокупности совершенных проступков, предусмотренных вышеуказанными статьями, относящихся к разным органам, полномочия по осуществлению досудебного производства определяются по более тяжкому проступку (ч. 7 ст. 503 УПК).

Если одним и тем же лицом совершен проступок и преступление, то досудебное производство осуществляется в форме следствия (ст. 505 УПК).

2. Досудебное производство по делам о проступках

Согласно ст. 504 УПК КР по делам о проступках уполномоченное должностное лицо органа дознания вправе произвести все следственные действия, предусмотренные главами 22-30 УПК КР, за исключением специальных следственных действий предусмотренные главой 31 УПК КР.

Меры пресечения. В статье 504 УПК КР (ч. 2) указано: «В производстве по делам о проступках не допускается применение мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста в отношении лица, подозреваемого в совершении проступка.

У лица, подозреваемого в совершении проступка, отбирается подписка о явке по вызовам уполномоченного должностного лица органа дознания и суда и сообщение им о перемене места жительства. В случае неявки к уполномоченному должностному лицу органа дознания или в судебное заседание лицо может быть подвергнуто приводу».

Таким образом, в законе запрет есть только по мере пресечения в виде заключение под стражу и домашнего ареста, а по другим видам мер пресечения (подписка о невыезде, залог и др.) такого нет.

Задержание подозреваемого. В исключительных случаях, при наличии оснований, указанных в статье 98 УПК КР, в отношении лица, подозреваемого в совершении проступка, может быть применено задержание.

Сроки досудебного производства

Досудебное производство по делам о проступках должно быть окончено не позднее 20 дней с момента сообщения лицу о подозрении в совершении проступка.

Согласно ст. 155 УПК КР срок по делам о проступках может быть продлен постановлением прокурора по ходатайству уполномоченного должностного лица органа дознания. При этом, не допускается продление срока по делам о проступках свыше 3 месяцев.

При возобновлении приостановленного или прекращенного дела срок устанавливается прокурором до одного месяца.

Прекращение производства по делам о проступках

При наличии оснований, предусмотренных в статье 26 УПК КР или оснований освобождения лица, подозреваемого в совершении проступка от ответственности, предусмотренных в статьях Кодекса КР о проступках уполномоченное должностное лицо органа дознания прекращает производство (ст. 506 УПК КР).

Окончание досудебного производства по делам о проступках

Досудебное производство по делам о проступках завершается ознакомлением подозреваемого, его защитника и потерпевшего с материалами дела и составлением обвинительного акта.

В обвинительном акте должны быть указаны:

- время и место его составления, кем составлен;
- фамилия, имя и отчество подозреваемого, число, месяц, год и место рождения;
- описание проступка с указанием времени, места его совершения, а также иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со статьей 83 УПК КР;
- пункт, часть, статья Кодекса о проступках, предусматривающие ответственность;
- данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ущерба;
- заявления и ходатайства при ознакомлении с материалами дела.

К обвинительному акту приобщаются материалы дела, а также список лиц, подлежащих вызову в суд.

После утверждения обвинительного акта прокурор обеспечивает вру-

чение обвиняемому копии обвинительного акта. Копия указанного документа вручается потерпевшему, если он об этом ходатайствовал. Расписки обвиняемого и потерпевшего о получении копии указанного документа приобщаются к делу.

С момента утверждения обвинительного акта прокурором лицо, совершившее проступок, именуется обвиняемым.

Решения прокурора по делам о проступках (ст. 508 УПК КР)

При поступлении дела, прокурор в течение 3 суток обязан проверить поступившие материалы и принять одно из следующих решений:

- 1) утвердить обвинительный акт и направить дело в суд;
- 2) отказать в утверждении обвинительного акта и направить материалы дела с письменными указаниями уполномоченному должностному лицу органа дознания для проведения дополнительных следственных действий в срок, не превышающий 10 дней;
- 3) прекратить дело при наличии оснований, указанных в статье 26 УПК КР.

3. Судебное производство по делам о проступках

Порядок судебного производства по делам о проступках определяется общими правилами судебного разбирательства, предусмотренными УПК КР (ст. 510 УПК).

По поступившему делу о проступке, не позднее 3 суток, судья должен принять одно из решений:

- 1) о возвращении дела прокурору;
- 2) о направлении дела по подсудности;
- 3) о назначении судебного заседания (ст. 268 УПК КР).

Дело о проступке подлежит рассмотрению по существу в срок не позднее 15 дней со дня начала рассмотрения дела в суде (ст. 274 УПК КР).

4. Частное обвинение по делам о проступках

Частное обвинение – это упрощенная форма уголовного судопроизводства, целью которой является ускорение и доступность процесса. Согласно ч. 2 ст. 23 УПК КР по следующим проступкам производство осуществляется в форме частного обвинения:

- статья 65 КоП «Побои»,
- статья 66 КоП «Причинение легкого вреда здоровью»,
- статья 67 КоП «Причинение менее тяжкого вреда здоровью по неосторожности»,
- статья 68 КоП «Заражение венерической болезнью»,
- статья 84 КоП «Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповедания».

Порядок производства по делам частного обвинения регламентируется главой 44 УПК КР «Производство по делам частного обвинения» (ст. 353-355).

Производство по делам частного обвинения начинается путем подачи потерпевшим от проступка лицом в суд заявления о привлечении другого лица к ответственности, предусмотренной Кодексом о проступках. Досудебное производство по вышеуказанным проступкам – не проводится.

Заявление потерпевшего должно содержать следующую информацию:

- наименование суда, в который оно подано;
- описание события проступка с указанием места и времени его совершения, имеющихся на руках доказательств;
- просьбу к суду о принятии дела к производству;
- сведения о лице, привлекаемом к ответственности;
- список свидетелей, вызов которых в суд необходим.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, в отношении которых начинается производство по делам частного обвинения (ст. 353 УПК КР).

В случаях, если заявление не отвечает указанным требованиям, то судья предлагает лицу, его подавшему, представить доказательства, устранить недостатки и устанавливает для этого определенный срок. В случае невыполнения указаний судья своим постановлением отказывает в принятии к производству заявления о совершенном проступке и уведомляет об этом лицо, его подавшее. Постановление об отказе в принятии к производству заявления может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение 5 суток.

С момента принятия судом заявления к своему производству лицо, его подавшее, является частным обвинителем и ему должны быть разъяснены права, предусмотренные статьей 42 УПК КР «Частный обвинитель» и статьей 285 УПК КР «Участие обвинителя в судебном разбирательстве».

Судья в срок до 7 суток с момента поступления заявления в суд обязан вызвать лицо, в отношении которого подано заявление, ознакомить его с материалами дела, вручить копию поданного заявления и разъяснить права обвиняемого в судебном заседании, предусмотренные статьей 47 УПК КР «Права и обязанности обвиняемого, оправданного, осужденного», и выяснить, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты.

Судья обязан разъяснить сторонам возможность примирения, в том числе с помощью медиатора. В случае поступления от них заявлений о примирении производство по делу постановлением судьи прекращается на основании статьи 39 Кодекса о проступках.

Рассмотрение заявления по делу частного обвинения может быть соединено в одно производство с рассмотрением встречного заявления. Соединение допускается по постановлению судьи до начала судебного разбирательства. При соединении заявлений в одно производство лица, подавшие их, участвуют в процессе одновременно в качестве частного обвинителя и обвиняемого. Для подготовки к защите в связи с поступлением встречной жалобы и соединением производств по ходатайству лица, в отношении которого подана встречная жалоба, дело может быть отложено на срок не более 3 суток. Допрос этих лиц об обстоятельствах, изложенных ими в своих жалобах, производится по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, изложенных во встречных жалобах, - по правилам допроса обвиняемого.

Судебное разбирательство по делам частного обвинения начинается с оглашения заявления лицом, его подавшим, или его представителем.

Неявка в судебное заседание частного обвинителя или его представителя без уважительных причин означает отказ от поданного заявления и влечет прекращение производства по нему.

По ходатайству частного обвинителя судья должен оказать ему содействие в собирании доказательств, например в истребовании документов, предметов.

Производство по делам частного обвинения подлежит прекращению в связи с примирением сторон. Примирение сторон допускается до удаления суда в отдельное помещение для постановления приговора (ст. 355 УПК КР).

ОБЯЗАТЕЛЬСТВО

о явке

_____ « ____ » _____ 20__ г.
(место составления)

Я, _____
(фамилия, имя, отчество подозреваемого, место жительства)

даю настоящее обязательство _____
(должность уполномоченного должностного лица органа дознания,

звание, фамилия, инициалы)

в том, что до окончания _____
(досудебного производства, судебного разбирательства)

по подозрению меня в совершении проступка, предусмотренного _____ КоП,

буду своевременно являться по вызовам уполномоченного должностного лица органа дознания и суда, а в случае перемены места жительства и (или) регистрации незамедлительно сообщу об этом указанным лицам.

Мне разъяснено, что при нарушении данного обязательства ко мне может быть применено принудительное доставление.

Подозреваемый

(подпись)

В соответствии со ст. 120 и 504 УПК КР обязательство о явке

(фамилия, инициалы)

_____ взял

(должность, звание)

(подпись)

(инициалы, фамилия)

ГЛАВА 9. ПРОИЗВОДСТВО УГОЛОВНЫХ ДЕЛ И ДЕЛ О ПРОСТУПКАХ В СУДАХ

Суд в соответствии с нормами УПК осуществляет правосудие по уголовным делам и (или) делам о проступках (ст. 27 УПК).

В новом УПК КР производство уголовных дел и дел о проступках в судах первой, апелляционной, кассационной инстанциях регламентируется главой 3 «Суд», разделом IX. «Производство в суде первой инстанции», разделом X. «Производство дел в суде апелляционной инстанции» и разделом XII. «Производство дел в суде кассационной инстанции».

Рассмотрение дел осуществляется судьей единолично или судом коллегиально.

Судья единолично рассматривает уголовные дела и дела о проступках в суде первой инстанции (районные суды, районные суды в городе, городские суды).

В межрайонных судах в качестве суда первой инстанции судья с участием присяжных заседателей (1 профессиональный судья + 9 присяжных заседателей) рассматривают уголовные дела о преступлениях, за совершение которых уголовным законом предусмотрено пожизненное лишение свободы, а именно:

- ч. 2 ст. 130 УК «Убийство»,
- ст. 380 УК «Преступления против мира»,
- ст. 381 УК «Преступления против человечности»,
- ст. 383 УК «Геноцид»,
- ст. 384 УК «Производство, покупка, передача, накопление, применение или распространение оружия массового уничтожения»,
- ст. 386 УК «Апартеид»,
- ч. 3 ст. 389 УК «Нарушение законов и обычаев ведения войны».

Судебной коллегией в составе трех судей осуществляется рассмотрение уголовных дел и дел о проступках:

- в апелляционной инстанции (судебная коллегия областных судов и Бишкекского городского суда);
- в кассационной инстанции (судебная коллегия Верховного суда КР).

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом специализации судей в порядке, исключаящем влияние на его форми-

рование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, в том числе с использованием автоматизированной системы.

Судебный контроль в досудебном производстве осуществляется следственным судьей единолично (см.: об этом главу 5 пособия).

Согласно ст. 30 УПК КР суд правомочен:

- 1) признать лицо невиновным;
- 2) признать лицо виновным в совершении преступления и (или) проступка и назначить ему наказание или применить пробационный надзор;
- 3) применить иные принудительные меры уголовно-правового воздействия (меры безопасности);
- 4) квалифицировать деяния по нормам УК и назначить обвиняемому наказание в случаях, когда уголовное судопроизводство осуществляется с участием присяжных заседателей, вынесших вердикт о виновности обвиняемого;
- 5) применить к лицу принудительные меры медицинского характера и (или) принудительное лечение;
- 6) применить к лицу принудительные меры воспитательного характера, применяемые к несовершеннолетним;
- 7) применить принудительные меры уголовно-правового воздействия в отношении юридических лиц;
- 8) применить к лицу принудительные меры уголовно-правового воздействия, не являющиеся наказанием по делам о проступках;
- 9) отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом;
- 10) по делам о проступках и уголовным делам направлять подозреваемого, обвиняемого и потерпевшего на информационную встречу с медиатором.

Суд вправе пересматривать дело по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в порядке предусмотренном главой 53 УПК КР.

1. Производство дел в суде первой инстанции

Подсудность уголовных дел и дел о проступках

В отличие от УПК КР 1999 года в новом УПК КР (гл. 37) подробно регламентированы порядок и условия изменения территориальной подсудности дел. Правильное определение подсудности в начале судебного произ-

водства в соответствии с законом (УПК) важно, ибо одним из оснований для отмены приговора служит постановление приговора незаконным составом суда (п. 2 ч. 2 ст. 413 УПК).

В ч. 2 ст. 265 УПК КР закреплено правило о том, что: «Суд, установив, что находящееся в его производстве дело подсудно другому суду, вправе с согласия обвиняемого оставить данное дело в своем производстве в случае, если он уже приступил к его рассмотрению в судебном заседании».

В судебной практике известны случаи, когда возникают обстоятельства, при которых становится невозможным рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено (недопустимость повторного участия судьи; удовлетворение заявленного судье отвода и т. п.). В связи с этим в ст. 266 УПК КР определены порядок и условия изменения территориальной подсудности. Так, территориальная подсудность дела может быть изменена:

- 1) по ходатайству стороны - в случае удовлетворения в соответствии со статьей 69 УПК КР заявленного отвода всему составу соответствующего суда. В таких случаях дело передается в другой суд того же уровня через вышестоящий суд (ч. 3 ст. 69 УПК), о чем председатель вышестоящего суда выносит постановление;
- 2) по ходатайству стороны либо по инициативе председателя суда, в который поступило уголовное дело и (или) дело о проступке, в случаях:
 - а) если все судьи данного суда ранее принимали участие в производстве по рассматриваемому уголовному делу и (или) делу о проступке, что является основанием для их отвода в соответствии со статьей 67 УПК КР «Недопустимость повторного участия судьи в рассмотрении дела»;
 - б) если не все участники судопроизводства по данному делу проживают на территории, на которую распространяется юрисдикция данного суда, и все обвиняемые согласны на изменение территориальной подсудности данного дела.

Изменение территориальной подсудности дела допускается лишь до начала судебного разбирательства.

Вышестоящий суд, отменяя решение нижестоящего суда, направляет дело на новое рассмотрение в другой суд при наличии обстоятельств, указанных в статьях 65-67 УПК КР.

Предание суду

Правовые нормы главы гл. 38 УПК КР направлены на обеспечение должной уголовно-процессуальной деятельности в основной стадии уголовного судопроизводства – судебном разбирательстве. Кроме того, эта стадия судопроизводства занимает промежуточное положение между стадиями следствия и судебного разбирательства. В УПК 1999 КР года это глава называлась «Подготовительные действия к судебному заседанию», а в новом УПК КР переименована в «Предание суду», поскольку это наименование более правильно отражает ее сущность, принимая во внимание, что в этой стадии тоже может проводиться судебное заседание – предварительное слушание.

Согласно ст. 268 УПК КР до начала судебного разбирательства судья по поступившему делу вправе принять одно из следующих решений:

- 1) о возвращении дела прокурору;
- 2) о направлении дела по подсудности;
- 3) о назначении предварительного слушания;
- 4) о назначении судебного заседания.

Предварительное слушание является новым институтом в уголовном судопроизводстве. Основная задача предварительного слушания состоит в том, чтобы рассмотреть все поступившие к моменту судебного разбирательства по уголовному делу ходатайства, выяснить степень готовности дела к рассмотрению его судом, а в определенных законом случаях принять дополнительные меры к его подготовке.

На стадии предания суду, а точнее при вынесении постановления о назначении судебного заседания судья в соответствии ч. 4 ст. 271 УПК КР поручает органу пробации подготовку пробационного доклада, если по утвержденному прокурором обвинительном акте обвиняемому было предъявлено обвинение в совершении менее тяжкого преступления¹ (см.: об этом главу 10 пособия).

В ряде международно-правовых актов в контексте защиты прав и свобод человека сделан акцент на установление разумных сроков рассмотрения дел в суде. В новом УПК отсутствует понятие «разумных сроков», но определены сроки судебного производств. Так, по поступившему в суд делу (на стадии предания суду) судья должен принять решение **не позднее 5 су-**

¹ Согласно ст. 19 УК КР к менее тяжким преступлениям относятся преступления, за которые может быть назначено наказание, не связанное с лишением свободы, либо в виде лишения свободы на срок не более пяти лет.

ток с момента поступления уголовного дела в суд, а по делам о проступках - **не позднее 3 суток** (ч. 3 ст. 268 УПК).

Применительно к срокам самого судебного разбирательства, то согласно ст. 274 УПК КР судья должен начать судебное разбирательство **не позднее 14 суток** со дня вынесения постановления о назначении судебного заседания, а по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, - **не позднее 30 суток**.

Уголовное дело о менее тяжких преступлениях подлежит разрешению по существу судьей в срок **не позднее одного месяца**, дело о тяжком или особо тяжком преступлении - **в 2-месячный** срок, а по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, - **в 3-месячный** срок со дня начала судебного разбирательства. В случае невозможности закончить судебное разбирательство в установленный срок он должен быть продлен каждый раз на срок до 2 месяцев (ч. 3 ст. 293 УПК).

Дело о проступке подлежит рассмотрению по существу судьей в срок **не позднее 15 дней** со дня начала судебного разбирательства, а в упрощенном судебном производстве – **5 дней** (ст. 511 УПК).

В срок судебного разбирательства не включается время, предоставленное сторонам на ознакомление с материалами дела по ходатайствам, заявленным в ходе судебного разбирательства в случае замены и (или) вступления в дело нового государственного обвинителя или защитника, а также время, на которое судебное разбирательство было приостановлено на основании частей 3 (в случае заболевания обвиняемого), 5 (при обращении с запросом в Конституционную палату ВС КР), 6 (при назначении экспертизы) ст. 291 УПК КР.

Предварительное слушание

Глава 39 нового УПК КР посвящена порядку проведения предварительного слушания и вопросам, которые разрешаются в этой стадии.

Предварительное слушание проводится не по всем делам. Вопросы, например, о подсудности, об удовлетворении ходатайства стороны о дополнительном ознакомлении с материалами дела, поручение органу пробации подготовки пробационного доклада разрешаются без предварительного слушания.

Предварительное слушание проводится не по всем делам и для разрешения не всех вопросов, а только тех, которые определены в ст. 270 УПК КР, а именно:

- по особо тяжким преступлениям;

- при наличии ходатайства стороны об исключении недопустимых доказательств;
- при наличии оснований для приостановления или прекращения дела;
- при наличии ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 286 УПК КР (разбирательства дела в отсутствие обвиняемого);
- для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей;
- для решения вопроса о заявленных ходатайствах об изменении меры пресечения, отводах судьи, о приостановлении или прекращении дела.

Предварительное слушание проводится единолично судьей в закрытом судебном заседании с участием сторон, которые вправе заявлять о своих интересах в разрешаемом вопросе и приводить доводы и доказательства в поддержку этих интересов.

Предварительное слушание может быть проведено в отсутствие обвиняемого по его ходатайству либо в случае, если обвиняемый находится вне пределов Кыргызской Республики и уклоняется от явки в суд.

Вопрос о доказанности виновности обвиняемого на предварительном слушании не обсуждается, доказательства не исследуются.

В ходе предварительного слушания секретарем судебного заседания ведется протокол.

В ст. 270 УПК КР предусмотрены следующие сроки проведения предварительного слушания:

- ходатайство о проведении предварительного слушания может быть заявлено стороной в течение 3 суток со дня поступления дела в суд;
- уведомление о вызове сторон в судебное заседание должно быть направлено не менее чем за 3 суток до дня проведения предварительного слушания;
- предварительное слушание должно быть проведено не позднее 10 суток с момента поступления дела в суд.

Рассмотрим порядок проведения предварительного слушания на основании ходатайства стороны об исключении недопустимых доказательств.

Ходатайство об исключении из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве стороны вправе заявить после ознакомления с материалами уголовного дела либо в течение 3 суток со дня поступления дела в суд с обвинительным актом.

Ходатайство об исключении доказательства должно содержать:

- 1) конкретное доказательство, которое подлежит исключению;
- 2) предусмотренные нормами УПК основания к исключению доказательства;
- 3) обстоятельства, обосновывающие ходатайство.

В предварительном слушании судья вправе допросить свидетеля и приобщить к делу документ, указанный в ходатайстве. Судья также вправе огласить протоколы следственных действий и иные документы, имеющиеся в уголовном деле и представленные сторонами.

Особенность предварительного слушания - при рассмотрении ходатайства об исключении доказательства, заявленного стороной защиты на том основании, что доказательство было получено с нарушением требований УПК КР, **бремя доказывания опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежит на прокуроре**. В остальных случаях бремя доказывания лежит на стороне, заявившей ходатайство.

В ст. 82 УПК КР представлен перечень недопустимых доказательств:

- 1) показания подозреваемого, обвиняемого о совершении уголовно-наказуемого деяния, данные в ходе досудебного производства, в отсутствие защитника, за исключением случаев отказа от защитника (в его присутствии в письменном виде), но при этом его показания должны быть подтверждены в суде;
- 2) показания свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, полученные в ходе досудебного производства с применением пыток, насилия, угроз, обмана, а равно иных незаконных действий и жестокого обращения, а также показания, полученные в результате применения к нему пыток;
- 3) показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности;
- 4) показания лица, которое в установленном в УПК КР порядке было признано неспособным на момент допроса правильно воспринимать или воспроизводить обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела;
- 5) сведения, полученные при проведении любого процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу, а также при участии в нем лица, подлежащего отводу;

- 6) сведения, полученные с применением методов, противоречащих научным знаниям;
- 7) иные доказательства, полученные стороной обвинения с нарушением требований УПК КР.

Судья, оценив доводы сторон, выносит мотивированное постановление об удовлетворении либо об отказе в удовлетворении ходатайства об исключении доказательства (ч. 5 ст. 276, ч. 2 ст. 279 УПК).

Решение судьи об исключении доказательства означает, что оно утратило юридическую силу и потому же не может быть исследовано и использовано в ходе судебного разбирательства.

В постановлении судьи об исключении доказательства указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

При отсутствии у другой стороны возражений против ходатайства об исключении доказательства, судья удовлетворяет ходатайство и выносит постановление о назначении судебного заседания, если отсутствуют иные основания для проведения предварительного слушания. Если судья удовлетворяет ходатайство об исключении доказательства и назначает судебное заседание, то в постановлении указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

Если уголовное дело рассматривается судом с участием присяжных заседателей, то стороны либо иные участники судебного заседания не вправе сообщать присяжным заседателям о существовании доказательства, исключенного по решению суда (ст. 276 УПК).

Следует заметить, что в соответствии со ст. 26 Конституции КР жесткая норма о недопустимости доказательств, полученных с нарушением требований УПК КР, есть в УПК 1990 года (ст. 81). Однако, из-за отсутствия механизма реализации этого конституционного положения, в судебной практике ходатайство адвоката о признании доказательства, полученного с нарушением норм УПК КР недопустимыми, суд специально не проводит рассмотрение, и, как правило, остается без внимания.

Судебное разбирательство

В главах 40, 41 и 42 УПК КР содержатся следующие ключевые новеллы:

В ч. 3 ст. 280 УПК КР предусмотрена возможность проведения допросов обвиняемого, свидетеля и потерпевшего с использованием системы видеоконференцсвязи (дистанционный допрос). Порядок проведения дистанционного допроса определен ст. 194 УПК КР и для реализации данной нормы необходимо оборудовать залы судебного заседания, а также следственные изоляторы системами видеоконференцсвязи.

Согласно ч. 3 ст. 286 УПК КР оглашение в суде показаний обвиняемого, данных при досудебном производстве, а также воспроизведение приложенных к протоколу допроса звукозаписи его показаний, видеозаписи могут иметь место по ходатайству сторон в случае рассмотрения дела в отсутствие обвиняемого. **Других оснований для оглашения в суде показаний обвиняемого в новом УПК КР нет.** Заметим, по УПК КР 1999 года в суде оглашаются показания обвиняемого, если имеются существенные противоречия между показаниями, данными подсудимым в ходе следствия либо при отказе подсудимого от дачи показаний в суде.

Согласно ст. 320 УПК КР оглашение на суде показаний потерпевшего и свидетеля, данных в ходе досудебного производства в связи с невозможностью обеспечить их явку в суд, допускаются, если только показания потерпевшего, свидетеля были депонированы.

В ходе судебного разбирательства суд не вправе направлять дела на дополнительное следствие.

В случае установления в ходе судебного разбирательства подозрения в совершении обвиняемым более тяжкого преступления судья по ходатайству прокурора передает дело для составления нового обвинительного акта по новому обвинению или изменении квалификации обвинения. После выполнения прокурором указанных действий судебное разбирательство продолжается (ч. 3 ст. 290 УПК).

Мера пресечения применяется на срок судебного разбирательства, предусмотренный ст. 274 УПК КР. В случае невозможности закончить судебное разбирательство в срок и при отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения срок применения меры пресечения может быть **продлен каждый раз на срок до 2 месяцев.**

В исключительных случаях продление срока применения меры пресечения свыше одного года производится по мотивированному постановлению

судьи, в производстве которого находится дело. Указанное постановление в 5-дневный срок направляется в Верховный суд для сведения (ч. 5 ст. 293 УПК).

При этом срок применения меры пресечения не продлевается, если судебное разбирательство было приостановлено на основании ч. 5 (при обращении с запросом в Конституционную палату ВС КР) и ч. 6 (при назначении экспертизы) ст. 291 УПК КР.

Согласно ст. 64 и ст. 296 УПК КР **на судебного пристава** возлагаются обязанности по обеспечению порядка в судебном заседании, выполнению распоряжений председательствующего, **в том числе связанные с обеспечением явки участников судебного процесса.**

Особое внимание заслуживает ст. 300 нового УПК КР, - это внедрение в судах **аудио-, видеопротоколирования судебных процессов**, что является существенным показателем укрепления независимости судебной власти и обеспечения прозрачности в работе судов, а в целом повышения качества отправления правосудия.

Известно, что во время судебного разбирательства секретарю судебного заседания очень трудно четко и полно отразить в протоколе весь ход процесса. Аудио- и видеопротоколирование судебных процессов исключит искажения и желания «подогнать» протокол под неправосудные судебные решения, которые могут быть при ручном протоколировании. Носитель аудио- и видеозаписи хода судебного разбирательства приобщается к делу, а также по ходатайству сторон им выдается копия аудио- и видеозаписи.

При аудио-, видеопротоколировании судебного заседания составляется краткий протокол в письменной форме, в котором указываются: год, месяц, число и место судебного заседания; время начала и окончания судебного заседания; наименование и состав суда, рассматривающего дело, фамилии и инициалы судей, секретаря судебного заседания; наименование дела; данные о личности обвиняемого; сведения о применении судом средств аудио-, видеозаписи; наименование файла, содержащего аудио-, видеозапись; сведения о явке переводчика, обвинителя, защитника, обвиняемого, а также потерпевшего, других вызванных судом лиц; сведения о приобщении к делу дополнительных материалов, представленных в качестве доказательств лицами, участвующими в деле; дата составления протокола в окончательной форме.

Краткий протокол судебного заседания подписывается председательствующим и секретарем. Материальный носитель, содержащий аудио-, видеозапись, и краткий протокол судебного заседания приобщаются к материалам дела и по ходатайству сторон предоставляется их копия. Если дело

было рассмотрено в закрытом судебном заседании то сторонам предоставляется возможность ознакомиться с аудио-, видеопротоколом в суде.

Аудио-, видеопротоколирование не осуществляется в случаях технически неисправного оборудования, его отсутствия или невозможности применения по техническим причинам.

Порядок технического применения средств аудио-, видеозаписи, обеспечивающих фиксирование хода судебного заседания, хранения и уничтожения аудио-, видеозаписи, а также порядок доступа к аудио-, видеозаписи определяются Судебным департаментом при ВС КР (ч. 7 ст. 300 УПК).

2. Производство дел в суде апелляционной инстанции

Обжалование судебных решений в апелляционном порядке

В апелляционном порядке сторонами могут быть обжалованы:

- приговор, не вступивший в законную силу,
- иные судебные акты суда первой инстанции,
- постановления следственного судьи (ст. 390, 391 УПК).

Апелляционные жалобы и представления на приговор суда первой инстанции могут быть поданы **в течение 30 суток** со дня постановления приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, - в тот же срок со дня вручения им копии приговора, определения, постановления.

Апелляционная жалоба, представление, поданные с пропуском срока, рассмотрению не подлежат. Между тем, в случае пропуска срока на подачу жалобы или представления по уважительной причине, они могут быть восстановлены судьей, постановившим приговор или иное судебное решение. Ходатайство о восстановлении срока может быть подано не позднее 3 месяцев со дня вынесения судом решения, постановление следственного судьи - не позднее одного месяца со дня вынесения решения.

Суд обязан восстановить пропущенный срок на подачу апелляционной жалобы, представления при:

- 1) несвоевременном изготовлении протокола судебного заседания;
- 2) вручении копии судебного акта участвующему в деле лицу, не владеющему языком судопроизводства, без перевода;
- 3) неточности указания на срок обжалования в резолютивной части судебного акта (ст. 396 УПК).

Согласно ч. 2 ст. 390 УПК КР 2017 года обжаловать судебные решения в апелляционном порядке для прокурора, поддержавшего государственное обвинение в суде первой инстанции является **его правом, а не обязанностью**, как это предусмотрено в ч. 4 ст. 332 УПК КР 1999 года.

Согласно ч. 2 ст. 394 УПК КР в апелляционном порядке одновременно с обжалованием итогового судебного решения по делу могут быть обжалованы следующие постановления суда первой инстанции:

- о порядке исследования доказательств;
- об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства;
- о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания;
- другие судебные решения, вынесенные в ходе судебного разбирательства, за исключением судебных решений, указанных в части 3 ст. 394 УПК КР.

Согласно ч. 3 ст. 394 УПК КР до вынесения итогового судебного решения по делу в апелляционном порядке могут быть обжалованы следующие постановления суда первой инстанции:

- о возвращении заявления лицу, его подавшему по делам частного обвинения;
- о применении меры пресечения;
- о продлении сроков меры пресечения;
- о помещении лица в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы;
- о приостановлении дела;
- о передаче дела по подсудности или о его изменении;
- о возвращении дела прокурору.

Жалоба и представление на постановления суда первой инстанции подаются в апелляционный суд **в течение 10 суток** со дня вынесения обжалуемого решения. По результатам рассмотрения выносится определение об оставлении жалобы или представления без удовлетворения либо об отмене или изменении обжалуемого решения.

Согласно ст. 400 УПК КР суд апелляционной инстанции проверяет по жалобам, представлениям **законность и обоснованность** приговора, иного решения суда первой инстанции, постановления следственного судьи.

По апелляционным жалобам и представлениям дело рассматривается судебным составом из трех судей.

В статье 402 УПК КР следующие сроки рассмотрения дела. Суд апелляционной инстанции должен рассмотреть дело по жалобе или представлению **не позднее 2 месяцев** со дня его поступления, а на постановление следственного судьи - **не позднее 10 суток**.

В случаях если суд усматривает основания необходимости исследования новых материалов и доказательств и постановления нового приговора, дело в апелляционном порядке должно быть рассмотрено **не позднее 3 месяцев** со дня его поступления.

Указанные сроки при наличии уважительных причин могут быть продлены **на один месяц** по определению суда апелляционной инстанции, в производстве которого находится дело.

В новом УПК КР более подробно раскрыты основания для отмены или изменения приговора суда первой инстанции – несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела. Так, приговор признается несоответствующим фактическим обстоятельствам дела, установленным судом первой инстанции, если:

- 1) выводы суда не подтверждаются доказательствами, исследованными в судебном заседании;
- 2) суд не учел обстоятельств, которые могли существенно повлиять на выводы суда;
- 3) при наличии противоречивых доказательств, имеющих существенное значение для выводов суда, в приговоре не указано, по каким основаниям суд принял одни из этих доказательств и отверг другие;
- 4) 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 осужденного или оправданного, на правильность применения норм Уголовного кодекса и (или) Кодекса о проступках или определение меры наказания (ч. 1 ст. 411 УПК).

**Сравнительная таблица «Виды решений, принимаемых судом
апелляционной инстанции»**

УПК КР 2007 года	УПК КР 1999 года
Ст. 409 Виды решений, принимаемых судом апелляционной инстанции	Статья 348 Виды решений, принимаемых апелляционной инстанцией
1) приговор об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы или представления - без удовлетворения;	1) приговор об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционной жалобы или представления - без удовлетворения;
2) определение об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и о постановлении оправдательного приговора либо определение о прекращении дела;	2) приговор об отмене обвинительного приговора суда первой инстанции и о постановлении оправдательного приговора либо определения о прекращении дела;
3) приговор об изменении приговора суда первой инстанции;	3) приговор об изменении приговора суда первой инстанции;
4) определение об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о постановлении обвинительного приговора;	4) определение об отмене оправдательного приговора суда первой инстанции и о постановлении обвинительного приговора;
5) определение об отмене постановления о прекращении уголовного дела и рассмотрении дела в апелляционной инстанции, руководствуясь статьями 405-407 настоящего Кодекса;	5) определение об отмене постановления о прекращении уголовного дела и рассмотрении дела в апелляционной инстанции, руководствуясь статьями 345-347 настоящего Кодекса;
6) определение об оставлении постановления суда первой инстанции или постановления следственного судьи без изменения, а апелляционной жалобы или представления - без удовлетворения;	6) определение об отмене обжалованного судебного акта и о направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции либо о возвращении дела прокурору для восполнения пробелов следствия, неустранимых в суде.
7) определение об отмене постановления суда первой инстанции или постановления следственного судьи и вынесение нового определения (ст. 409 УПК).	

3. Производство дел в суде кассационной инстанции

По новому УПК Верховный суд Кыргызской Республики является судом кассационной инстанции и пересматривает вступившие в законную силу судебные решения суда апелляционной инстанции (Раздел XII УПК “Производство дел в суде кассационной инстанции”).

Согласно ст. 430 УПК КР суд кассационной инстанции проверяет по жалобе, представлению **законность приговора, определения** суда апелляционной инстанции.

Не подлежат пересмотру в кассационном порядке:

- вступившие в законную силу судебные решения первой инстанции и не обжалованные в апелляционном порядке,
- решения суда апелляционной инстанции, вынесенные по жалобам на постановления следственного судьи.

Предметом рассмотрения суда кассационной инстанции могут быть определения апелляционной инстанции, предшествующие окончательному судебному решению, если обжалование таких определений предусмотрено УПК КР. Такие определения подлежат пересмотру в кассационном порядке одновременно с рассмотрением кассационных жалобы или представления на окончательное судебное решение, принятое по данному делу.

Пересмотр в кассационном порядке приговора, определения суда апелляционной инстанции по основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, оправданного, лица, в отношении которых дело прекращено, допускается в срок, **не превышающий одного года** со дня вступления их в законную силу (ст. 433 УПК).

Представление, жалоба подаются в суд первой инстанции, вынесший судебное решение, который обязан об этом известить лиц, участвующих в деле, и **в течение 5 дней** направляет дело в Верховный суд (ст. 424 УПК).

Кассационные жалоба, представление подлежат рассмотрению в **2-месячный** срок со дня поступления дела в Верховный суд.

Отзыв кассационной жалобы, представления исключает повторное обращение с кассационной жалобой, представлением (ч. 7 ст. 436 УПК).

В ст. 432 УПК КР подробно регламентированы пределы прав суда кассационной инстанции, а именно перечислены существенные нарушения норм материального права, которыми являются:

- 1) неправильное применение статей Общей части УК и Кодекса о проступках;
- 2) неправильное применение при квалификации преступного деяния статьи УК, Кодекса о проступках, его части или пункта;
- 3) назначение обвиняемому вида и меры наказания, не предусмотренных санкцией соответствующей статьи УК, Кодекса о проступках, его части или пункта.

А существенными нарушениями норм процессуального права признаются предусмотренные в ст. 413 УПК КР основания, а именно нарушения, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участвующих в деле лиц, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем помешали всесторонне и объективно исследовать обстоятельства дела, повлияли или могли повлиять на постановление законного и обоснованного приговора.

Основаниями отмены приговора являются:

- 1) прекращение дела судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 26 УПК КР;
- 2) постановление приговора незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей;
- 3) рассмотрение дела в отсутствие обвиняемого, кроме случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 286 УПК КР;
- 4) рассмотрение дела без участия защитника, когда его участие является обязательным или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника;
- 5) нарушение права обвиняемого пользоваться языком, которым он владеет, и помощью переводчика;
- 6) непредоставление обвиняемому права участия в прениях сторон;
- 7) непредоставление обвиняемому последнего слова;
- 8) нарушение тайны при постановлении приговора;
- 9) обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми;
- 10) отсутствие подписи судьи на приговоре;
- 11) отсутствие протокола судебного заседания.

Сравнительная таблица «Решения суда кассационной инстанции и надзорной инстанции»

УПК КР 2017 года	УПК КР 1999 года
Ст. 439 «Решения суда кассационной инстанции»	Ст. 383 «Решения, принимаемые судом в порядке надзора»
1) оставить в силе акт суда первой и апелляционной инстанций;	1) оставить в силе судебный акт (судебные акты) местного суда, а жалобу или представление - без удовлетворения;
2) оставить в силе один из вынесенных по делу судебных актов;	2) оставить в силе один из ранее вынесенных по делу судебных актов и отменить остальные судебные акты;
3) отменить либо изменить акт суда первой или апелляционной инстанций полностью или в части и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка только в применении норм материального права ;	3) внести изменения в судебные акты местных судов в пределах предъявленного обвинения;
4) отменить акт суда первой и апелляционной инстанций и прекратить производство по данному делу при наличии оснований, предусмотренных пунктами 7, 9-13 части 1 статьи 26 УПК;	4) отменить судебные акты местных судов и прекратить уголовное дело;
5) отменить акт суда первой и (или) апелляционной инстанций полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение, если допущено существенное нарушение норм процессуального права , которое привело к неправильному разрешению дела.	5) приостановить надзорное производство и направить в Жогорку Кенеш Кыргызской Республики запрос о даче официального толкования закона, направить в Конституционный суд Кыргызской Республики запрос о проверке конституционности закона;
	6) отменить судебные акты местных судов и принять новое решение;
	7) отменить судебные акты местных судов и передать дело на новое рассмотрение в суд первой или апелляционной инстанции.

Ст.383-1. Основания и порядок принятия нового решения Судебной коллегией по уголовным делам и делам об административных правонарушениях Верховного суда КР

(1) Судебная коллегия по уголовным делам и делам об административных правонарушениях Верховного суда Кыргызской Республики принимает новое решение по уголовному делу, если местным судом вынесен приговор, но допущена ошибка в применении норм права и оценке доказательств.

(2) Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда Кыргызской Республики вправе:

1) отменить судебные акты местных судов и прекратить производство по уголовному делу;

2) отменить судебные акты местных судов и вынести новый приговор.

ГЛАВА 10. ОСОБЫЕ ПРОИЗВОДСТВА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

В разделе XIV нового УПК КР законодатель определил следующие формы особого порядка уголовного судопроизводства и особенности производства по отдельным категориям дел:

- производство по делам о преступлениях и проступках, совершенных несовершеннолетними (гл. 54 УПК);
- производство по делам о применении принудительных мер медицинского характера (гл. 55 УПК);
- уголовное судопроизводство в отношении отдельных категорий лиц (гл. 56 УПК);
- уголовное судопроизводство по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическим лицам (гл. 57 УПК).

В новом УПК КР порядок производства по делам несовершеннолетних и производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера существенных изменений не претерпели. Положения главы 54 УПК в целом сориентированы на принципы и нормы международного права и коррелированы с нормами Кодекса о детях.

В главе 56 УПК КР регламентирован особый порядок производства дел в отношении государственных должностных лиц, обладающих служебным иммунитетом. Отметим, что служебный иммунитет призван гарантировать должностным лицам эффективное выполнение ими важнейших государственных и общественных функций путем установления усложненного порядка их уголовного преследования.

В ст. 476 УПК КР особый порядок распространяется в отношении депутата ЖК КР, судьи, Президента КР, прекратившего исполнение своих полномочий и зарегистрированных кандидатов в Президенты КР, депутаты ЖК КР. Между тем, в Конституционном законе об отдельных полномочиях прокуратуры перечень государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, на которых распространяются требования п. 1 и 6 ст. 104 Конституции КР довольно широк. В связи с этим в содержание главы 56 УПК КР необходимо внести соответствующие изменения.

Уголовно-процессуальное право создает формы применения норм материального уголовного права. В новом УК КР предусмотрены такие институты, как применения к юридическому лицу мер уголовно-правового воздей-

ствия и пробационный надзор. В данной главе пособия рассмотрен порядок уголовного судопроизводства в отношении отдельных категорий лиц и по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическим лицам, а также процедура применения института probation.

1. Особенности производства по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу

Меры уголовно-правового воздействия к юридическому лицу применяются если преступление совершено физическим лицом от имени или посредством юридического лица, в интересах данного юридического лица, независимо от того, привлечено ли к уголовной ответственности такое физическое лицо (ч. 2 ст. 123 УК).

К юридическому лицу применяются принудительные меры уголовно-правового воздействия в случае совершения преступления, предусмотренных статьями **171** (Торговля людьми), **213** (Лжепредпринимательство), **214** (Организация финансовых пирамид), **215** Легализация (отмывание) преступных доходов), **219** (Рейдерство), **233** (Злоупотребление полномочиями в коммерческих или в иной организации), **234** (Нарушение порядка проведения публичных торгов, аукционов или тендеров), **235** (Злоупотребление полномочиями частными нотариусами, аудиторами, экспертами или оценщиками), **237** (Коммерческий подкуп), **238** (Незаконное получение вознаграждения служащим), **239** (Акт терроризма), **240** (Финансирование террористической деятельности), **241** (Содействие террористической деятельности), **242** (Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности), **282** (Содействие опасности для потребителей), **288** (Незаконная порубка деревьев и кустарников), **289** (Загрязнение вод), **290** (Загрязнение атмосферы), **291** (Порча земли), **292** (Нарушение правил охраны и использования недр), **294** (Нарушение правил охраны рыбных запасов), **324** (Незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности), **327** (Посредничество во взяточничестве) и **328** (Дача взятки) Уголовного кодекса.

Применение принудительных мер уголовно-правового воздействия в отношении юридического лица не исключает уголовной ответственности физического лица за то же самое преступление.

Порядок производства по делам о применении мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу определяется главой 57 УПК КР.

Уголовное преследование в отношении юридического лица осуществляет следователь (п. 15 ст. 35 УПК). Если в ходе досудебного производства выяснится, что подозреваемый, действуя индивидуально или как член коллегиальной структуры соответствующего юридического лица, основываясь на праве представлять юридическое лицо, действовать по его поручению либо принимать решения от имени юридического лица или же осуществлять контроль в рамках юридического лица, либо будучи на службе у юридического лица совершил преступление в интересах данного юридического лица, то следователь выносит мотивированное постановление о начале досудебного производства по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу.

Сведения о начале досудебного производства по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу следователь заносит в Единый реестр преступлений и проступков, а также сообщает соответствующему юридическому лицу путем направления ему копии постановления.

Потерпевший вправе требовать применения мер уголовно-правового воздействия к юридическим лицам (п. 23 ч. 4 ст. 41 УПК).

Для обеспечения прав и интересов юридического лица, в отношении которого применяются меры уголовно-правового воздействия, следователь обязан допустить представителя юридического лица к участию в производстве по уголовному делу и разъяснить его права и обязанности.

Согласно ст. 56 УПК КР представителем юридического лица может быть:

- 1) физическое лицо согласно полномочиям, установленным регулирующими деятельность юридического лица документами;
- 2) физическое лицо на основании специально выданной для этой цели доверенности;
- 3) адвокат в установленном законном порядке.

Представителем юридического лица не может быть лицо, которое в конкретном уголовном деле является потерпевшим или собственные личные интересы которого либо личные интересы его близких родственников, супруга (супруги) находятся в противоречии с интересами представляемого юридического лица, подозреваемый или обвиняемый по данному делу.

Представитель юридического лица обладает процессуальными правами и обязанностями адвоката-защитника, предусмотренными ст. 54 УПК КР «Полномочия защитника».

Согласно ст. 483 УПК КР в досудебном производстве по применению мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу следователь обязан установить:

- 1) обстоятельства совершения преступления посредством юридического лица;
- 2) статус физического лица в структуре юридического лица;
- 3) характер противоправного деяния подозреваемого в интересах юридического лица и его последствия;
- 4) размер и характер ущерба, причиненного посредством юридического лица;
- 5) размер незаконного дохода юридического лица, полученного в результате совершенного преступления подозреваемым в интересах этого юридического лица (ст. 483 УПК).

Если уголовное преследование в отношении подозреваемого прекращено или приостановлено в связи с его розыском, то досудебное производство по применению мер уголовно-правового воздействия в отношении юридического лица должно быть завершено и направлено в суд для рассмотрения по существу.

После окончания досудебного производства следователь составляет обвинительный акт в отношении подозреваемого в котором кроме указанных ст. 247 УПК КР сведений также должны быть указаны обстоятельства, доказывающие причастность юридического лица к преступлению. Копия обвинительного акта вручается представителю юридического лица.

При рассмотрении уголовного дела о применении мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу суд должен решить следующие вопросы:

- 1) было ли совершено преступное деяние посредством юридического лица;
- 2) совершено ли это деяние обвиняемым в интересах юридического лица;
- 3) выяснены ли обстоятельства, указанные в статье 483 УПК КР;
- 4) какая мера уголовно-правового воздействия должна быть применена (ст. 485 УПК).

Признав, что обвиняемый совершил преступление в интересах или посредством юридического лица, суд в приговоре принимает также решение о применении мер уголовно-правового воздействия к юридическому лицу.

К юридическому лицу судом могут быть применены следующие виды принудительных мер уголовно-правового воздействия:

- 1) штраф;
- 2) ограничение прав;
- 3) ликвидация юридического лица.

Конфискация имущества юридического лица может применяться как дополнительная мера уголовно-правового воздействия (ст. 124 УК).

В случае прекращения дела в отношении обвиняемого или приостановления дела в связи с розыском обвиняемого производство по применению мер уголовно-правового воздействия в отношении юридического лица должно быть рассмотрено судом по существу (ст. 486 УПК).

2. Особенности уголовного судопроизводства по применению probation

Probation – это социально-правовой институт государства, суть которого заключается в применении к клиентам probation (осужденному) комплекса мер государственного принуждения, общественного воздействия при их добровольном участии в индивидуальных социально-правовых программах, основанных на социальном исследовании личности и направленный на исправление клиентов probation, профилактику совершения правонарушений, оказание социального содействия и принятие мер к их ресоциализации. (п. 9 ст. 2 УИК КР, п. 1 ст. 3 Закона КР о probation).

Основание и условия применения probation определены в ст. 83 УК КР, согласно которой суд при назначении наказания в виде лишения свободы на срок не более пяти лет, учитывая тяжесть преступления, личность виновного, его согласие на применение probationного надзора, а также другие обстоятельства дела, приходит к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, может принять решение об освобождении его от отбывания наказания с применением probation, которая является принудительно-поощрительной мерой уголовно-правового воздействия.

При назначении пробационного надзора, контроль за исполнением возложенных судом на осужденного обязанностей возлагается на орган пробации. Кроме того, орган пробации проводит в отношении осужденного комплекс мер социально-правового характера с целью его исправления и ресоциализации, а также предупреждения совершения им новых правонарушений.

Определение пробационного доклада даны в п. 29 ст. 5 УПК КР и п. 2 ст. 3 Закона о пробации. Так, пробационный доклад – это заключение органов пробации о социально-психологическом портрете обвиняемого на основе исследования его личности, социально-бытовых условий и иных обстоятельств, способствовавших совершению преступления, и выводов о возможности (невозможности) применения пробационного надзора».

Содержание пробационного доклада идентично с таким обстоятельством, подлежащим доказыванию по делу (предмет доказывания), предусмотренным п. 5 ст. 83 УПК КР, как: «обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого, обвиняемого».

Между тем, они отличаются. Пробационный доклад составляется органом пробации, только по делам о менее тяжком преступлении и в период судебного разбирательства, в то время, когда обстоятельства, характеризующие личность подозреваемого (обвиняемого), подлежат установлению по всем делам - менее тяжком, тяжком, особо тяжком преступлении. Эти обстоятельства являются предметом доказывания и обязанность их установления возлагается на орган, ведущий досудебное производство, а также является правом стороны защиты.

Сроки подготовки пробационного доклада – **до 30 календарных дней** со дня поступления требования суда (ст. 9 Закона о пробации). Отметим, что данный срок совпадает со сроком судебного разбирательства по уголовным делам о менее тяжких преступлениях, которые подлежат разрешению по существу в срок **не позднее одного месяца** (ч. 2 ст. 274 УПК).

Пробационный доклад не применяется по уголовным делам, по которым заключено процессуальное соглашение о признании вины (ч. 2 ст. 80 УК).

При решении вопроса о возможности назначения судебного заседания судья помимо вопросов, предусмотренных ч. 1 и 3 ст. 271 УПК КР, должен выяснить, имеются ли основания для подготовки пробационного доклада. Если в утвержденном прокурором обвинительном акте обвиняемому предъявлено обвинение в совершении менее тяжкого преступления то, судья руководствуясь ст. 83 УК должен поручит органу пробации подготовку пробационного доклада.

По завершении судебного исследования всех доказательств, а также после разрешения ходатайств о дополнении судебного разбирательства, председательствующий судья оглашает в судебном заседании пробационный доклад, представленный органом пробации (ст. 330 УПК).

При постановлении приговора судья наряду с вопросами, предусмотренными ст. 336 УПК КР, решает также: «имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от него либо освобождения от наказания с применением пробационного надзора».

Суд принимает во внимание рекомендации которые содержатся в пробационном докладе органа пробации при постановлении обвинительного приговора, если в содержания пробационного доклада соответствует основаниям, предусмотренные ст. 83 УК.

В стадии исполнения приговора по представлению органа пробации в судебном заседании с участием осужденного, его представителя, представителя органа пробации или командования воинских частей, прокурора суд вправе разрешить следующие вопросы:

- 1) полностью или частично отменить либо дополнить ранее установленные для осужденного пробационные обязанности;
- 2) отменить пробационный надзор и направить осужденного для отбывания назначенного наказания, если осужденный два и более раз в течение года без уважительных причин нарушил выполнение возложенных на него пробационных обязанностей;
- 3) освободить осужденного от назначенного ему наказания после истечения срока пробационного надзора если осужденный выполнит все возложенные на него пробационные обязанности и не совершит новое преступление и (или) проступок.

По результатам рассмотрения вопроса, связанного с исполнением приговора, суд выносит постановление, которое подлежит оглашению в зале судебного заседания. Постановление судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке (ст. 427, 429 УПК).

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о начале досудебного производства по применению мер
уголовно-правового воздействия к юридическому лицу

_____ « ____ » _____ 20__ г.
(место составления)

(должность следователя),

(специальное звание, фамилия, инициалы)

рассмотрев материалы уголовного дела № _____,

УСТАНОВИЛ:

(дается описание преступления совершенного подозреваемым от имени или посредством
юридического лица

в интересах данного юридического лица

с указанием времени, места, способа и других обстоятельств совершения преступления)

Принимая во внимание, что имеются достаточные данные, указывающие на
признаки преступлен____, предусмотренн_____

УК КР,
руководствуясь ст. 482 УПК КР,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Начать досудебное производство по применению мер уголовно-правово-
го воздействия к юридическому лица по признакам преступлен____, предусмо-
тренн_____

(пункт, часть, статья УК КР)
в отношении _____
(наименование и другие сведения о юридическом лице)

2. Копию настоящего постановления направить _____
(наименование юридического лица)

Следователь

(подпись)

Виды гласных следственных действий

Осмотр (гл. 22 ст. 165-168)	Осмотр мес- та происше- ствия (ст. 165)	Осмотр веще- ственных доказа- тельств (ст. 166)	Осмотр трупа (ст. 167)	Освиде- тельствова- ние (ст. 168)
Освидетельствова- ние (ст. 168)				
Экспертиза (гл. 24 ст. 171-188)	Получения образцов для сравни- тельного исследования (ч. 4 ст. 45, ст. 184,)		Допрос эксперта (ст. 187)	
Допрос (гл. 25 ст. 189-201)	Очная ставка (ст. 197)	Дистанционный допрос (ст. 194)	Депонирование показаний (гл. 26)	
Опознание (гл. 27 ст. 202-204)				
Обыск и выемка (гл. 28 ст. 205-207)	Личный обыск (ст. 206)			
Проверка показа- ний на месте (гл. 29 ст. 208-209)				
Следственный эксперимент (гл. 30 ст. 210-211)				

**Следственные действия, проводимые
по решению следственного судьи**

Осмотр места
происшествия
(ч. 6 ст. 165)

Освидетельствова-
ние (ч. 3 ст. 168)

Эксгумация
(ст. 169)

Обыск и выемка
(ст. 205)

Осмотр веще-
ственных доказа-
тельств (ст. 166)

Осмотр трупа
(ст. 167)

Освидетельство-
вание (ст. 168)

**Специальные следственные действия,
проводимые по решению следственного судьи**

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления и их осмотр и или
(выемка) (ст.222)

Прослушивание переговоров (ст.223)

Получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими
устройствами (ст.224)

Снятие информации с компьютеров, серверов и других устройств (ст.225)

Аудио-, видеоконтроль за лицом или местом (ст.226)

Наблюдение за лицом или местом (ст.227)

Проникновение и обследование нежилого помещения или иного владения лица
(ст.228)

Получение образцов для сравнительного исследования в целях производства
экспертизы (ст. 229)

**Закон Кыргызской Республики
от 24 января 2017 года № 10**

**О введении в действие Уголовного кодекса Кыргызской Республики,
Кодекса Кыргызской Республики о проступках, Уголовно-процессуального
кодекса Кыргызской Республики, Уголовно-исполнительного кодекса
Кыргызской Республики, Закона Кыргызской Республики «Об основах
амнистии и порядке ее применения»
(Извлечение)**

Статья 1.

- 1) Ввести в действие Уголовный кодекс Кыргызской Республики с 1 января 2019 года.
- 2) Ввести в действие Кодекс Кыргызской Республики о проступках с 1 января 2019 года.
- 3) Ввести в действие Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики с 1 января 2019 года, за исключением положений, для которых настоящим Законом установлены иные сроки введения в действие.

Статья 8.

Заявления и сообщения о преступлениях, поступившие в органы дознания, следствия, прокуратуры до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса и по которым не принято решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела, передаются органам досудебного производства для начала досудебного производства в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом.

Оперативно-розыскные мероприятия, начатые органами дознания до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, со дня его вступления передаются органам досудебного производства для начала досудебного производства в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом, с учетом подследственности.

Уголовные дела о преступлениях, перешедших в разряд проступков в соответствии с Кодексом о проступках, находящиеся в производстве органов следствия, в течение одного месяца со дня вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса передаются соответствующим органам дознания с учетом требований статьи 503 Уголовно-процессуального кодекса, для производства по делам о проступках.

Уголовные дела, которые на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса находятся в производстве органов следствия (в том числе приостановленные), остаются в их производстве. В случае изменения подследственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом уголовные дела должны быть переданы по подследственности в течение одного месяца.

Следственные и процессуальные действия, начатые до дня вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, проводятся в порядке и сроки, действовавшие до вступления его в силу, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Законом.

Решение вопроса о допустимости доказательств, полученных до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, определяется в порядке, действовавшем до вступления его в силу.

Меры пресечения, арест на имущество, временное отстранение от должности, примененные во время следствия и (или) судебного производства до дня вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, продолжают свое действие до момента их продления, изменения или отмены. Последующие продление, изменение или отмена проводятся в порядке, предусмотренном Уголовно-процессуальным кодексом.

Досудебное производство по уголовным делам в случае их возврата судом прокурору для восполнения пробелов следствия проводится в порядке, предусмотренном Уголовно-процессуальным кодексом.

Судебные решения, принятые судом первой инстанции и не вступившие в законную силу на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, могут быть обжалованы в апелляционном порядке и в сроки, действовавшие до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса.

Необжалованные судебные решения, принятые судом первой инстанции и не вступившие в законную силу на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, вступают в законную силу в порядке, действовавшем до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса.

Необжалованные в апелляционном порядке судебные решения, принятые судом первой инстанции и вступившие в законную силу на день вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, могут быть обжалованы в кассационном порядке в областные и приравненные к ним суды в порядке, действовавшем до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса.

Уголовные дела, рассмотренные в кассационном порядке областными и приравненными к ним судами до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, могут быть обжалованы в кассационном порядке в Верховный суд Кыргызской Республики с момента введения в действие Уголовно-процессуального кодекса в соответствии с главой 51 «Обжалование судебных решений в кассационном порядке» Уголовно-процессуального кодекса.

Апелляционные, кассационные и надзорные жалобы и (или) представления на решения по уголовным делам, поданные до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, а также дела, рассмотрение которых не завершено на момент вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, рассматриваются в порядке, действовавшем до вступления его в силу.

Заключения и (или) заявления о пересмотре судебных решений по новым или по вновь открывшимся обстоятельствам, внесенные до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, рассматриваются в порядке, действовавшем до вступления его в силу.

Лица, участвовавшие до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса в уголовном судопроизводстве в качестве защитников и не имеющие статуса адвоката, могут продолжить осуществлять полномочия защитника в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций.

Уголовные дела, производство по которым начато до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса, могут быть прекращены при отказе потерпевшего от поддержания частного и частно-публичного обвинения и (или) при достижении согласия обвиняемого с потерпевшим в порядке, действовавшем до вступления в силу Уголовно-процессуального кодекса Кыргызской Республики.

Статья 11.

До введения штатных единиц следственных судей в местных судах судебный контроль осуществляется судьями местных судов, определяемых председателем Верховного суда Кыргызской Республики.

Статья 12.

Действие главы 45 Уголовно-процессуального кодекса о судах с участием присяжных заседателей вступает в силу:

с 1 января 2020 года - для города Бишкек и Ошской области Кыргызской Республики;

с 1 января 2021 года - для Джалал-Абадской, Чуйской и Иссык-Кульской областей Кыргызской Республики;

с 1 января 2022 года - для Баткенской, Нарынской, Таласской областей Кыргызской Республики.