

МВД РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Ш Т А Б

Справочно-информационный- фонд

М. Ч. Когамов, Б. Е. Молдабеков

**КОММЕНТАРИИ
К ПОРЯДКУ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ
ПРОТОКОЛЬНОЙ ФОРМЫ
ДОСУДЕБНОЙ ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ**

Учебно-практическое пособие

Алматы, 1994

Когамов М. Ч., Молдабеков Б. Е.

Комментарий к порядку осуществления протокольной формы
досудебной подготовки материалов. —

Алматы, МВД РК, 1994.- _____ ¹⁸ _____ с

Статьи УПК РК, регламентирующие протокольную форму досудебной подготовки, комментируются с учетом действующего законодательства и практики его применения.

Значительное внимание уделяется рекомендациям по точному и неуклонному применению норм десятого раздела УПК РК.

Для студентов, слушателей юридических вузов, ВШ МВД РК, научных и практических работников правоохранительных органов.

Рецензенты: начальник Штаба МВД РК, полковник внутренней службы **А. И. Калинин**.

начальник ГОВД г. Талдыкоргана, кандидат юридических наук, майор милиции **Оспанов С. Ж.**

РАЗДЕЛ ДЕСЯТЫЙ

ПРОТОКОЛЬНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОЙ ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ

ГЛАВА XXXU

Протокольная форма досудебной подготовки материалов

Статья 388. Порядок производства.

"Порядок производства по делам о преступлениях, предусмотренных статьями: 76 ч.1; 76-1 ч.1; 77; 78 ч.1; 79; 81 ч.1; 81-1 ч.1; 81-2; 82 ч.1; 83; 84; 86; 100 ч.1 и П; 112; 114; 132 ч.1; 133 ч.1; 137; 138; 139 ч.1; 142; 157; 162 ч.1; 163 ч.1; 163-1; 164; 164-1; 166 ч.1; 166-1; 162-2 ч.1; 166-3; 168; 168-1; 179; 180; 180-2 ч.1; 181; 182 ч.1; 183; 183-1; 184; 200 ч.1; 200-2; 201-2; 202 ч.3; 204-1 ч.1; 211 ч.1 и П; 212; 217-1; 221 ч.1 Уголовного кодекса Казахской ССР, определяется общими правилами настоящего кодекса за изъятиями, установленными статьями настоящей главы".

I. Наряду с расследованием преступлений в форме предварительного следствия большой объём работы по расследованию преступлений в уголовном процессе проводят органы дознания.

Круг преступлений, по которым предварительное следствие не обязательно, а материалы дознания могут служить основанием их рассмотрения в суде, указан в статье 116 УПК РК.

Но это не всё.

Действующий УПК РК в разделе десятом предусматривает так называемую "протокольную форму досудебной подготовки материалов".

В соответствии с нормами этого раздела УПК 50 составов преступлений из общего числа, предусмотренных УК РК, исследуются органами дознания в указанном порядке. Исчерпывающий перечень этих преступлений дан в статье 388 УПК РК. В своём большинстве они не представляют большой общественной опасности и совершаются в условиях очевидности.

В настоящее время в протокольной форме исследуется около 70% преступлений от числа преступлений, подпадающих под подследственность органов дознания.

20 июня 1986 года, обсудив итоги обобщения судебной практики рассмотрения уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов, Пленум Верховного Суда Казахской ССР в целях ус-

транения имеющихся недостатков, а также в связи с вопросами, возникшими в практике применения нового законодательства, принял постановление "О практике рассмотрения судами уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов".

Постановление обязательно для учёта в работе судов, других органов и должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение.

2. Содержащийся в статье 388 УПК РК перечень преступлений, по которым допускается протокольная форма досудебной подготовки материалов, является исчерпывающим, поэтому применение досудебной подготовки материалов по другим преступлениям является существенным нарушением закона, влекущим возвращение материала для производства дознания или предварительного следствия.

По делам об этих преступлениях, к тому же, проведение досудебной подготовки материалов в протокольной форме допускается в случаях, если эти преступления совершены в условиях очевидности, правонарушитель известен, а имеющиеся в деле фактические данные не противоречивы (см. п.3 указанного выше постановления Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 20 июня 1986 года "О практике рассмотрения судами уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов").

3. Производство по делам об этих преступлениях регламентируется общими положениями УПК РК за изъятиями, не подлежащими расширительному толкованию, которые установлены статьями 388-394 УПК РК. Изъятия из общего порядка производства дел данной категории вызваны несложностью исследования обстоятельств правонарушения и личности правонарушителя и стремлением законодателя приблизить ответственность ко времени их совершения. Они, в основном, касаются процедуры проверки и направления материалов в суд, сроков проверки и рассмотрения дела в суде, порядка возбуждения уголовного дела, производства дознания и предварительного следствия.

4. Предварительное следствие по таким делам проводится, когда перечисленные в статье 388 УПК РК преступления совершаются несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить своё право на защиту (статьи 120, 391 УПК РК). Оно проводится и в тех случаях, если это признают необходимым прокурор или суд.

5. Как уже отмечалось, производство в порядке протокольной формы не допускается по тем видам преступлений, которые не названы в статье 388 УПК РК. Это обстоятельство следует учитывать и тогда, когда субъект преступления, скажем, совершает два разных преступления, одно из которых должно быть исследовано в порядке протокольного производства, а по другому, в соответствии с законом, обязательно расследование в форме дознания или предварительного следствия.

6. Кассационное и надзорное производство, порядок исполнения приговора, производство по вновь открывшимся обстоятельствам по делам данной категории осуществляются в соответствии с общими положениями УПК РК.

7. Профилактическая работа органа дознания, прокурора, судьи и суда по делам, по которым ведётся протокольное производство, осуществляется в том же объёме и с помощью тех же средств, что и по делам, направляемым в суд, по которым проводилось дознание или предварительное следствие.

Статья 389. Порядок направления материалов в суд.

"По делам о преступлениях, перечисленных в статье 388 настоящего Кодекса, органы дознания не позднее чем в десятидневный срок устанавливают обстоятельства совершённого преступления и личность правонарушителя, получают объяснения от правонарушителя, очевидцев и других лиц, истребуют справку о наличии или отсутствии судимости у правонарушителя, характеристику с места его работы или учёбы и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в суде.

У правонарушителя отбирается обязательство являться по вызовам органов дознания и суда и сообщать им о перемене места жительства.

Об обстоятельствах совершённого преступления составляется протокол, в котором указываются: время и место его составления; кем составлен протокол; данные о личности правонарушителя; место и время совершения преступления, его способы, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства; фактические данные, подтверждающие наличие преступления и виновность правонарушителя; квалификация преступления по статье Уголовного кодекса Республики Казахстан. К протоколу приобщаются все материалы, а также список лиц, подлежащих вызову в суд.

Начальник органа дознания, изучив протокол и приложенные к нему материалы, рассматривает вопрос о возможности применения к правонарушителю мер общественного воздействия.

Признав возможным применение к правонарушителю мер общественного воздействия, начальник органа дознания с согласия прокурора в соответствии со статьёй I4-I настоящего Кодекса передаёт материал на рассмотрение товарищеского суда или комиссии по делам несовершеннолетних либо передаёт правонарушителя на поруки трудовому коллективу или общественной организации для перевоспитания и исправления.

Признав невозможным применение к правонарушителю мер общественного воздействия, начальник органа дознания утверждает протокол, после чего все материалы предъявляются правонарушителю для ознакомления, о чём делается соответствующая отметка в протоколе, удостоверяемая подписью правонарушителя. Протокол вместе с материалами направляется в суд с санкции прокурора".

1. В соответствии с законом досудебную подготовку материалов в протокольной форме производит орган дознания. Это его исключительная компетенция. Получив заявление или сообщение об одном из преступлений, изложенных в статье 388 УПК РК, либо непосредственно /осмотрев признаки преступлений данной категории, орган дознания обязан в 10-дневный срок установить обстоятельства совершённого преступления и личность правонарушителя. Проверочные действия производятся без возбуждения уголовного дела и выполнения следственных действий. Если следственные действия были проведены, дело подлежит возвращению для производства дознания. В то же время, исходя из смысла общих положений УПК, в процессе проверки разрешается производство таких следственных действий, как осмотр места происшествия и осмотр предметов и документов. Они производятся в случаях, когда иным путём невозможно установить наличие основания к возбуждению уголовного дела или когда необходимо обнаружить, закрепить и изъять вещественные доказательства, а равно выяснить другие обстоятельства, имеющие значение для производства.

2. Деятельность органа дознания, проводимая в соответствии со статьёй 389 УПК РК, является процессуальной. Здесь следует обратить во внимание то обстоятельство, что проверочные действия органа дознания, совершаемые с момента получения информации о преступлении, основаны на нормах УПК (статьи 388-389) и протекают в

рамках уголовно-процессуальных отношений.

3. Досудебная подготовка материалов по протокольной форме может быть начата при наличии любого предусмотренного законом повода к возбуждению уголовного дела (статья 83). Наличие повода обязывает орган дознания начать процессуальную проверку и принять возможные процессуальные решения, предусмотренные законом (отказаться в возбуждении уголовного дела, направить материалы через прокурора в суд, возбудить уголовное дело и приступить к дознанию и прочее).

4. Начальным моментом исчисления срока проверки информации о совершённом или подготавливаемом преступлении является день её регистрации, в установленном порядке, в правоохранительном органе, так как сроки начала проверки УПК не оговорены. С этого момента между государственным органом, ведущим уголовный процесс, и субъектами давшими официальную информацию о преступлении, возникают уголовно-процессуальные отношения. Заканчивается десятидневный срок досудебной подготовки днём санкционирования прокурором протокола об обстоятельствах правонарушения и личности правонарушителя.

5. Установленный для процессуальной проверки законом 10-дневный срок является максимальным, продлению не подлежит и не может быть увеличен даже при передаче материалов о преступлении из одного органа в другой.

В пределах этого же срока реализует свои полномочия прокурор, изучая поступившее к нему производство, оконченное в протокольной форме.

6. Определены УПК и способы процессуальной проверки заявления или сообщения о преступлении. Это делается путём получения объяснений от правонарушителя, очевидцев и других лиц, истребования справки о наличии или отсутствии судимости у правонарушителя, характеристики и других материалов, имеющих значение для рассмотрения уголовного дела в суде. Основная цель производства проверочных действий это всесторонне, полно и объективно установить обстоятельства, предусмотренные статьями 45, 401 УПК, и, тем самым, охарактеризовать совершённое правонарушение и личность правонарушителя.

7. Лица, дающие объяснения, не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, однако, им может быть разъяснено значение правильных сведений для разрешения дела по существу. Это вполне объяснимо, так как лица, дающие объяснения, становятся свидетелями и потерпевшими в уголовно-процессуальном значении на судебных стадиях производства по материалам протокольной формы. Не признаётся поэтому потерпевшим или гражданским истцом лицо, которому преступлением причинён моральный, физический или имущественный вред. По материалам, подготавливаемым в протокольной форме, участники уголовного процесса или субъекты уголовно-процессуальной деятельности появляются, как правило, после возбуждения уголовного дела, предания правонарушителя суду или в подготовительной части судебного разбирательства.

В соответствии с разъяснением, содержащимся в п.9 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 1 ноября 1985 года № 16 "О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве", по материалам, по которым законом установлена протокольная форма их досудебной подготовки, судья (суд) в постановлении (определении) о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду должен указать и о признании гражданином, которому преступлением причинён моральный, физический или имущественный вред, потерпевшим по делу.

8. Объяснения очевидцев, потерпевшего, правонарушителя и других лиц об известных им обстоятельствах, подлежащих установлению по данному производству и имеющихся в материалах доказательств, фиксируются на формализованном бланке объяснения, форма которого, как и формы иных процессуальных актов и деловых бумаг, специально для материалов, подготавливаемых в протокольной форме, разработаны и внедрены в практику деятельности органов внутренних дел.

В объяснении указывается: когда, где и кем оно получено, данные о лице, дающем объяснение. В частности, фамилия, имя, отчество, возраст, гражданство, национальность, образование, место работы, род занятий или должность и место жительства. Для объяснений очевидцев - их отношение к правонарушителю и потерпевшему, а в объяснениях потерпевшего - взаимоотношения с правонарушителем.

Участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведётся судопроизводство, обеспечивается право пользоваться родным языком и услугами переводчика, о чём делается соответствующая запись в бланке объяснения.

Объяснения очевидцев и других лиц излагаются в первом лице и, по возможности, дословно. После дачи необходимых сведений объяснение вручается лицу, его давшему, или по его просьбе прочитывается лицом, получившим объяснение. Ознакомившись с объяснением, лицо, его давшее, вправе требовать его дополнения и исправления. По ознакомлении лицо, давшее объяснение, удостоверяет, что оно ознакомилось с объяснением и что его сведения записаны правильно, о чём делается соответствующая отметка в объяснении.

Объяснение подписывается лицом, его давшим, и лицом, ведущим проверку. Если же объяснение написано на нескольких страницах, лицо, которое его дало, подписывает каждую страницу отдельно.

В случае просьбы лица, дающего объяснение, ему предоставляется право собственноручного изложения сведений об обстоятельствах, по поводу которых ведётся протокольное производство.

9. В процессе проверки истребуются и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в суде. Истребование необходимых документов и иных материалов производится путём направления соответствующих запросов, причём истребование справки о наличии или отсутствии у правонарушителя судимости, характеристики с места его работы или учёбы является обязательным во всех случаях. В случае, если виновное лицо длительное время нигде не работало или не училось, вместо характеристики можно ограничиться обоснованным рапортом участкового инспектора милиции или инспекции по делам несовершеннолетних. Если затягивается поступление справок о судимости, а сроки подготовки материалов истекают, возбуждается уголовное дело и проводится расследование по правилам статей II6-II8 УПК. Документы и предметы могут быть также представлены очевидцами, правонарушителем и другими лицами, государственными органами, общественными организациями и должностными лицами.

Если предмет или документ представлен очевидцем или другим лицом, то обстоятельства их обнаружения должны быть удостоверены объяснениями соответствующего лица при получении от него объяснения в качестве очевидца, потерпевшего, правонарушителя.

Предметы, имеющие значение вещественных доказательств, тщательно рассматриваются (при этом участвуют понятие) и приобщаются к производству постановлением лица, производящего проверочные действия (статьи 58-61-2, 127, 129 УПК).

Важно отметить, что собранные в процессе проверки иные материалы выступают источниками доказательств. Их содержание зависит

от характера совершённого преступления и данных, характеризующих личность совершителя преступления.

К способам закрепления информации в процессе проверочных действий следует также отнести фотографирование, звукозапись, киносъемку, изготовление слепков и оттисков следов, что сопряжено с использованием научно-технических средств обнаружения, собирания, закрепления и проверки доказательств (статьи 108, 108-1 УПК).

10. По смыслу закона, при проведении органом дознания досудебной подготовки материалов в протокольной форме защитник не допускается. Правонарушитель вправе пригласить защитника после возбуждения уголовного дела и предания его суду (см. п.17 Постановления Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 20 июня 1986 года).

11. При проведении проверочных действий у правонарушителя отбирается обязательство являться по вызовам органа дознания и суда и сообщать им о перемене места жительства. Орган дознания, следовательно, не вправе применить меры пресечения к правонарушителю, что может быть только после возбуждения уголовного дела органом дознания. При производстве в порядке протокольной формы правом применения меры пресечения пользуется только суд одновременно с принятием решения о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду.

12. Выполнив действия, указанные в ч.1 статьи 389 УПК орган дознания составляет протокол и приложения к нему. Этим процессуальным актом подводятся итоги проверки обстоятельств совершения преступления и личности правонарушителя. Иначе говоря, излагается предмет доказывания по уголовному делу (статьи 45, 401 УПК). Протокол, составленный в порядке статьи 389 УПК, служит правовым основанием для передачи материалов в суд и рассмотрения дела судом по существу.

Протокол состоит из вводной, описательной и резолютивной частей.

Во вводной части указываются волевые решения начальника органа дознания (утверждаю) и прокурора (санкционирую), данные о должностных лицах, дающих эти решения, даты их принятия, наименование решения, как записано в законе (протокол об обстоятельствах совершённого преступления), место и дата его составления, должность и фамилия лица, составившего протокол, норма процессуального закона,

дающая лицу, производящему дознание, право принять такое решение.

В описательной части излагаются: данные о личности правонарушителя, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, последствия и другие существенные обстоятельства, фактические данные, подтверждающие наличие преступления и виновность правонарушителя, квалификация преступления по статье Уголовного кодекса Республики Казахстан.

При ссылке на доказательство обязательно указываются соответствующие листы дела.

В резолютивной части указываются подробные сведения о личности правонарушителя, дате отобрания обязательства о явке в органы дознания и приложения к протоколу (количество листов материала, изъятые предметы и документы с указанием индивидуальных особенностей, список лиц, подлежащих вызову в суд).

Протокол заканчивается подписью лица, составившего протокол, датой его подписания, указанием решения начальника органа дознания по материалу (направить материалы в суд, применить меры общественного воздействия в соответствии со статьёй 14-1 УПК, возбудить уголовное дело), его подписью и датой принятия решения. Сюда же следует отнести и раздел, констатирующий факт и дату ознакомления правонарушителя с протоколом и материалами, что отмечается подписью правонарушителя.

Орган дознания обеспечивает составление необходимого количества экземпляров протокола, что зависит от числа лиц, совершивших преступление, и потребностей в нём правоохранительных органов.

13. Собранные материалы и протокол изучаются начальником органа дознания для принятия решения о направлении производства по материалу. Так, им рассматривается вопрос о возможности применения к правонарушителю мер общественного воздействия в соответствии со статьёй 14-1 УПК. Если налицо уголовноправовые обстоятельства, позволяющие применить к правонарушителю меры общественного воздействия, начальником органа дознания выносится отдельное постановление об отказе в возбуждении уголовного дела в порядке статьи 14-1 УПК. Материал в таком случае направляется в товарищеский суд или комиссию по делам несовершеннолетних, либо правонарушитель передаётся на поруки трудовому коллективу или общественной организации.

Не следует забывать о том, что эти меры могут быть применены только при отсутствии возражения у правонарушителя против направления материалов в товарищеский суд и т.д. (ч.2 статьи 14-1 УПК).

Если же начальник органа дознания признает невозможным принятие решения в соответствии со статьёй 14-1 УПК или же не получит согласия прокурора, или правонарушитель возразит против направления материалов в товарищеский суд и т.д., он утверждает протокол и направляет материал с санкции прокурора в суд.

14. Важным является ознакомление правонарушителя с материалами, подготовленными в протокольной форме. Действия правонарушителя, а также заявленные им ходатайства по результатам изучения протокола и приложений к нему, заносятся в специальный раздел резолютивной части протокола об обстоятельствах совершённого преступления.

В случае удовлетворения заявленных правонарушителем ходатайств начальник органа дознания производит необходимые проверочные действия, составляет новый протокол, утверждает его и вновь предъявляет правонарушителю все материалы с соблюдением требований статьи 389 УПК.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства о дополнении материалов, подготовленных в протокольной форме, начальник органа дознания составляет мотивированное постановление, которое объявляется правонарушителю и может быть обжаловано прокурору.

Все дополнительные проверочные действия могут проводиться в рамках установленного законом 10-дневного срока. Если же этого срока недостаточно или же он истёк, то начальник органа дознания обязан возбудить уголовное дело и поручить производство дознания в полном объёме, которое должно быть закончено в 20-дневный срок со дня возбуждения уголовного дела.

15. Протокол вместе с материалами направляется в суд с санкции прокурора или его заместителя. Изучая протокол и материалы к нему, прокурор или его заместитель могут принять одно из следующих решений: согласиться с содержанием проверки, санкционировать протокол и направить материалы в суд; вернуть материал для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, необходимых для возбуждения уголовного дела; возбудить уголовное дело и поручить провести по нему предварительное расследование; отказать в возбуждении уголовного дела в соответствии со статьёй 14, статьёй 14-1 УПК.

16. Статья 390 УПК не содержит прямого указания на право прокурора возбудить уголовное дело по преступлению, предусмотренному в статье 388 УПК.

Право прокурора возбуждать уголовное дело закреплено в ряде норм УПК (статьи 5, 87, 92, 112-1 УПК). Более того, материалы проверки могут быть направлены в суд только с санкции прокурора.

17. Утвердив протокол, прокурор или его заместитель направляет дело в суд, которому оно подсудно, и уведомляет правонарушителя, в какой суд направлено дело.

Одновременно с направлением дела прокурор или его заместитель в надлежащих случаях сообщают суду о необходимости поддержания в суде обвинения.

Участие прокурора или его заместителя в судебном разбирательстве дел о преступлениях, рассматриваемых в выездных судебных заседаниях на предприятиях, в учреждениях и организациях, в колхозах и совхозах, обязательно, что рекомендуется соответствующими приказами Генерального прокурора РК и не ставится в зависимость от формы исследования обстоятельств совершённого преступления.

Статья 390. Производство дознания.

"Дознание по делам о преступлениях, перечисленных в статье 388 настоящего Кодекса, производится органами дознания в следующих случаях:

1) при возбуждении начальником органа дознания уголовного дела, если в 10-дневный срок невозможно выяснить существенные обстоятельства совершения преступления;

2) при возвращении судом дела для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, если они не могут быть установлены в судебном заседании;

3) при возвращении прокурором либо судом материалов для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, необходимых для возбуждения уголовного дела.

В случаях, предусмотренных настоящей статьёй, дознание должно быть закончено не позднее, чем в 20-дневный срок соответственно со дня возбуждения или возвращения уголовного дела."

I. Дознание по делам, по которым предварительное следствие не обязательно, является самостоятельной формой расследования, существующей наряду с предварительным следствием.

Орган дознания является субъектом уголовно-процессуальной деятельности или участником уголовного процесса, выполняющим процессуальные функции расследования и профилактики преступлений. Закон

наделает орган дознания для реализации своих функций большими правами (статьи 94-1, 114, 401-402 УПК).

2. Основания производства дознания по делам о преступлениях, предусмотренных статьёй 388 УПК, установлены статьёй 390 УПК.

3. Дознание по делам данной категории производится по правилам статьи 116 УПК с учётом того, что оно должно быть закончено в 20-дневный срок со дня возбуждения уголовного дела. Его производят органы дознания, которые пользуются при этом полномочиями, предусмотренными статьёй 114 УПК.

4. Обстоятельства, подлежащие установлению по делам о преступлениях, предусмотренных статьёй 388 УПК, определяются в соответствии с общими положениями закона (статьи 45, 401 УПК). Средствами их установления является всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела, выявление уличающих или оправдывающих обвиняемого, а также смягчающих или отягчающих его ответственность обстоятельств (статья 15 УПК).

5. Дознание по делам данной категории производится за следующими исключениями:

1) при производстве дознания защитник не допускается. Он может ознакомиться с материалами уголовного дела после предания обвиняемого суду;

2) потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители по окончании дознания не ознакомляются с материалами дела, а лишь извещаются об окончании дознания и направлении дела прокурору. Им разъясняется, что с материалами уголовного дела они могут ознакомиться в суде;

3) правила, изложенные в статье 121 ч.1 УПК, не распространяются на лицо, производящее дознание (ч.2 статьи 116 УПК).

Перечень исключений является исчерпывающим.

6. Считать, что начальник органа дознания может возбудить уголовное дело, если в 10-дневный срок невозможно установить существенные обстоятельства совершения преступления, не совсем точное положение. Возбудить уголовное дело по преступлениям данной категории начальник органа дознания может в процессе производства проверочных действий после поступления заявления или сообщения о преступлении или же одновременно с истечением 10-дневного срока подготовки материалов в протокольной форме.

7. Производство дознания в порядке статьи 116 УПК по делам об этих преступлениях в случае возвращения дела судом, как правило, связано с тем, что проверка органом дознания проведена односторонне и неполно, и выяснить некоторые обстоятельства, подлежащие доказыванию, методами судебного следствия невозможно. Суд может возвратить уголовное дело как после возбуждения уголовного дела и предания правонарушителя суду, так и из судебного заседания.

8. Возвращение материала прокурором или судом зачастую связано с тем, что поступивших материалов недостаточно для возбуждения уголовного дела. В этом случае, если не истёк 10-дневный срок проверки, прокурор или суд могут получить дополнительные факты, подтверждающие совершение преступления, тогда уголовное дело может быть возбуждено судом. Таким образом, для того, чтобы суд мог возбудить уголовное дело, необходимы достаточные данные, которые указывали бы на то, что преступление действительно совершено и что нет обстоятельств, исключающих возможность возбуждения уголовного дела.

Статья 391. Производство предварительного следствия.

"По делам о преступлениях, перечисленных в статье 388 УПК, в случаях совершения их лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять своё право на защиту, или несовершеннолетними, производится предварительное следствие органами, указанными в частях второй и четвёртой статьи 120 настоящего Кодекса."

1. Компетенция каждого из органов предварительного следствия (статья 119 УПК) установлена законом о подследственности (статья 120 УПК).

Из этой статьи вытекает, что дела о преступлениях несовершеннолетних расследуются следователями органов внутренних дел, а преступления, совершённые лицами, которые в силу физических или психических недостатков не могут сами осуществить своё право на защиту, отнесены к исключительной компетенции следователей прокуратуры.

2. Предварительное следствие при совершении любого из перечисленных в статье 388 УПК преступлений несовершеннолетним или лицом, которое не в состоянии осуществить своё право на защиту, проводится независимо от того, какими частями соответствующих статей УК квалифицированы их деяния.

3. Согласно статье 120 УПК прокурор или суд вправе признать производство предварительного следствия не только по делам о преступлениях, перечисленных в статье 116 УПК, но и по делам, по которым законом оно не предусмотрено, в частности, перечисленным в статье 388 УПК (сложность расследования преступления, особое общественное значение и т.д.).

4. Предварительное следствие по преступлениям, подверженным протокольному режиму, обязательно и тогда, когда данные преступления расследуются совместно с преступлениями, по которым предварительное следствие обязательно.

5. Срок предварительного следствия может быть продлён лишь ввиду особой сложности дела соответствующими прокурорами в порядке и пределах, предусмотренных статьёй 123 УПК.

Статья 392.

"Эта статья исключена. (Указ Президиума Верховного Совета Казахской ССР от 25 апреля 1985 года. См. "Ведомости Верховного Совета Казахской ССР", 1985 год, № 19, ст.193)."

Статья 393. Возбуждение дела в суде.

"Признав материалы о преступлениях, перечисленных в статье 388 настоящего Кодекса, достаточными для рассмотрения в судебном заседании, суд выносит определение о возбуждении уголовного дела, предании правонарушителя суду, избирает ему в необходимых случаях меру пресечения и рассматривает дело в судебном заседании либо возвращает материалы для производства дознания или предварительного следствия, а при отсутствии оснований к возбуждению уголовного дела отказывает в возбуждении уголовного дела.

Судья единолично может вынести постановление о возбуждении уголовного дела, предании правонарушителя суду и назначении дела к рассмотрению в судебном заседании."

1. В отличие от общих положений закона (статьи 206, 208, 213, 217 УПК), предание суду по материалам, подготавливаемым в протокольной форме, производится одновременно с возбуждением уголовного дела. Возбуждение уголовного дела и предание правонарушителя суду осуществляется единолично судьёй или судом в распорядительном заседании. Так это вытекает из смысла комментируемой статьи.

2. Законность и обоснованность протокола со всеми материалами по поступлении в суд вначале проверяет судья. Судья выясняет определённый законом круг вопросов (статья 208 УПК), разумеется, с учётом особенностей протокольного производства. Цель такого изучения - убедиться в том, что поступившие материалы содержат достаточные фактические данные и юридические основания для возбуждения уголовного дела, предания суду правонарушителя и его поставления в положение подсудимого. Это, в частности, такие вопросы: содержит ли деяние, вменяемое в вину правонарушителя, состав преступления; не имеется ли обстоятельств, влекущих отказ в возбуждении уголовного дела, и все ли материалы, нужные для возбуждения уголовного дела, собраны; собраны ли по материалу доказательства, достаточные для проведения судебного процесса; соблюдены ли при производстве проверки требования уголовно-процессуальных норм; составлен ли протокол в соответствии с требованиями УПК; нет ли необходимости в изменении меры пресечения; предъявлен ли гражданский иск и какие меры приняты по возмещению причинённого преступлением ущерба.

3. Признав материалы, подготовленные в протокольной форме, достаточными для их рассмотрения в суде, судья единолично принимает решение о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду. После принятия решения по этому вопросу судья разрешает вопросы, связанные с подготовкой к рассмотрению дела в судебном заседании (часть вторая статьи 208 УПК).

4. Аналогичное решение, но оформленное определением, может принять суд коллегиально в распорядительном заседании. Судья вносит после изучения поступившие материалы на рассмотрение распорядительного заседания, когда необходимо направить материалы в другой суд по подсудности (статья 203 УПК), избрать правонарушителю меру пресечения, возвратить материалы для выяснения существенных дополнительных обстоятельств, необходимых для возбуждения уголовного дела, возвратить материалы для производства предварительного расследования, а при отсутствии оснований к возбуждению уголовного дела отказать в возбуждении уголовного дела.

5. Порядок рассмотрения материала в распорядительном заседании установлен статьёй 211 УПК.

6. В постановлении судьи или определении суда о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду излагается формулировка обвинения и указывается статья УК, по которой правонарушитель предан суду. Этим же решением соответствующие лица признаются

потерпевшими, гражданскими истцами и гражданскими ответчиками, в случае необходимости в отношении подсудимого избирается мера пресечения.

Постановление или определение вручается подсудимому или высылается по почте. Потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик должны быть ознакомлены с решением судьи или суда о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду, им разъясняются их права и предоставляется возможность их осуществления.

7. Зачастую решение суда в распорядительном заседании о возвращении материалов для производства предварительного расследования может сочетаться с принятием решений об отказе в возбуждении уголовного дела по преступлению, предусмотренному в статье 388 УПК, и возбуждении уголовного дела о другом преступлении. Иногда такой материал возвращается судом для производства предварительного расследования без возбуждения уголовного дела (если имеются основания для обвинения правонарушителя в преступлении, по которому обязательно дознание или предварительное следствие), уголовное дело в этом случае возбуждается органом дознания или следователем.

8. Определение суда в распорядительном заседании может быть опротестовано в вышестоящий суд прокурором в 5-дневный срок с момента его оглашения (статья 222 УПК).

Статья 394. Рассмотрение дела в суде.

"Дела о преступлениях, перечисленных в статье 388 настоящего Кодекса, подлежат рассмотрению в суде не позднее, чем в 14-дневный срок с момента поступления материалов в суд. При рассмотрении таких дел суд вправе возвратить их для производства дознания или предварительного следствия, если возникает необходимость выяснения существенных дополнительных обстоятельств, которые не могут быть установлены в судебном заседании."

1. Порядок рассмотрения уголовного дела о преступлении, по которому производству осуществлено в протокольной форме, определяется общими положениями УПК. Проводится обычное судебное разбирательство, которое состоит из подготовительной части, судебного следствия, судебных прений, последнего слова подсудимого и постановления приговора (статьи 246-279, 286-305 УПК).

Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании проводится с выполнением всех требований уголовно-процессуальных норм и про-

цессуальных гарантий защиты интересов общества и личности.

2. Уголовное дело, оконченное в протокольной форме, рассматривается судом в 14-дневный срок со дня поступления материалов в суд и не ранее истечения трёх суток с момента вручения подсудимому копии постановления (определения) о возбуждении уголовного дела и предании суду. Хотя закон и не требует вручения подсудимому по делу протокольного производства решения судьи или суда о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду, это должно выполняться во всех случаях (см. п.10 Постановления Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 20 июня 1986 года), чтобы он мог подготовиться к защите своих интересов.

3. Если подсудимый обвиняется в совершении разных по степени общественной опасности преступлений, одно из которых упоминается в статье 388 УПК, сроки рассмотрения дела судом определяются в соответствии со статьёй 227 УПК.

4. Рассмотрение в судебном процессе дел о преступлениях, перечисленных в статье 388 УПК, происходит в общем порядке, разве что судебное следствие начинается с оглашения председательствующим решения о возбуждении уголовного дела и предании правонарушителя суду.

5. В процессе судебного разбирательства дело может быть прекращено, если будут установлены основания для прекращения дела, предусмотренные п.п.5-9 статьи 14 УПК. Суд вправе прекратить дело по основаниям, указанным в ч.3 статьи 10, статьях 45, 45-1, 45-2, 45-3 УК (статья 243 УПК).

6. В необходимых случаях суд может принять решение о приостановлении производства по делу. Сюда следует отнести такие ситуации, когда подсудимый скрылся от суда или заболел психической или иной тяжёлой болезнью (статья 241 УПК).

7. Если во время судебного заседания возникает необходимость в выявлении существенных дополнительных обстоятельств, которые не могут быть установлены методами судебного следствия, суд направляет дело для производства дознания или предварительного следствия. В определении по этому вопросу суд обязан чётко указать, что надо выяснить и каким образом. Указания суда о выяснении определённых обстоятельств и проведении процессуальных действий обязательны для органа дознания или предварительного следствия.

8. Одновременно с постановлением приговора суд, при наличии к тому оснований, может вынести частное определение, являющееся одной из предусмотренных законом процессуальных форм предупреждения преступлений и средств реагирования суда на нарушения закона, допущенные при подготовке материалов по протокольной форме и по некоторым другим вопросам.

Согласно закону государственный орган, общественная организация или должностное лицо, к которым направлено частное определение, обязаны принять необходимые меры к исполнению частного определения и в месячный срок сообщить об этом суду (статья 403 УПК).

9. В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п.10 Постановления Пленума Верховного Суда Казахской ССР от 20 июня 1986 года, судам предложено в необходимых случаях рассматривать дела указанной категории в выездных судебных заседаниях с участием представителей общественных организаций и трудовых коллективов, предавать широкой гласности результаты судебных процессов и направлять копию приговора по месту работы или жительства осужденного.