



Когамов М.Ч.

ПРОТОКОЛЬНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОЙ ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ

Учебное пособие

**Комментарий к изменениям
и дополнениям в УПК**



М.Ч. Когамов

**ПРОТОКОЛЬНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОЙ
ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ**

Учебное пособие

Комментарий к изменениям и дополнениям в УПК

Алматы
1997

ББК 67.99(2)8+я73

К57

К57 **Когамов М.Ч.** Протокольная форма досудебной подготовки материалов. Учебное пособие / Комментарий к изменениям и дополнениям в УПК – Алматы: Аян Эдет, 1997. – 21 с. ISBN 9965-9018-5-6

Рецензенты: докторант Карагандинской ВШ ГСК РК, кандидат юридических наук, доцент, подполковник юстиции **Ахпанов А.Н.**;
начальник кафедры уголовного процесса Алматинской высшей следственной школы ГСК РК, кандидат юридических наук, майор юстиции **Биятов Т.К.**

В настоящем учебном пособии предпринята попытка разъяснения уголовно-процессуальных новелл, введенных в УПК Законом РК от 13 июня 1997 года и имеющих прямое отношение к указанному виду досудебной подготовки материалов о преступлениях.

Статьи УПК, регламентирующие протокольную форму досудебной подготовки материалов, комментируются с учетом действующего законодательства и практики его применения. Излагаются рекомендации по точному и неуклонному применению норм УПК в ходе досудебной подготовки материалов по протокольной форме.

Адресовано студентам, слушателям юридических вузов, научным сотрудникам и практическим работникам правоохранительных органов.

К $\frac{1203021100}{00(05)97}$ 17

ББК 67.99(2)8+я73

ISBN 9965-9018-5-6

© Аян Эдет, 1997

РАЗДЕЛ ДЕСЯТЫЙ ПРОТОКОЛЬНАЯ ФОРМА ДОСУДЕБНОЙ ПОДГОТОВКИ МАТЕРИАЛОВ

ГЛАВА XXXV

Протокольная форма досудебной подготовки материалов

Статья 388. Порядок производства

“Порядок производства по делам о преступлениях, предусмотренных статьями: 64 ч. I, 76 ч. I; 76-I ч. I; 76-3 ч. I; 77; 78 ч. I; 79; 81; 81-1; 83 ч. I; 84; 85; 100 ч. I и II; 107; 112; 114; 157; 160; 160-1; 162 ч. I; 163 ч. I; 163-1; 164-1; 165 ч. I; 166 ч. I; 166-1 ч. I; 166-2 ч. I; 166-3; 175; 177; 178; 179; 180; 180-2; 181; 182 ч. I; 183-1; 184; 185; 200 ч. I; 201-2; 202 ч. I и III; 204; 208-1 ч. I; 211 ч. I и II; 212; 212-1 ч. I; 213 ч. I; 213-3; 214-1 ч. I; 214-2; 215; 217-1; 221 ч. I Уголовного кодекса Казахской ССР, определяется общими правилами настоящего Кодекса за изъятиями, установленными статьями настоящей главы”.

В предотвращении, раскрытии и расследовании преступлений важную роль занимают органы дознания.

Одной из существенных особенностей дознания является то, что оно осуществляется не специальным следственным аппаратом, а определенными административными органами, органами государственного управления. Должностные лица, уполномоченные проводить дознание, в массе своей одновременно обладают полномочиями по применению норм административного и оперативно-розыскного законодательства.

В отличие от предварительного следствия, которое при установленных в УПК условиях проводится по делу о любом преступлении, дознание может быть произведено по ограниченному кругу преступлений, указанному в соответствующих нормах УПК (кроме дознания в виде неотложных следственных действий по всем делам, по которым обязательно производство предварительного следствия).

Изложенное свидетельствует об ограниченности компетенции органов дознания и не позволяет рассматривать их как универсальные органы предварительного расследования.

Вместе с тем дознание было и останется необходимой формой предварительного расследования преступлений как деятельность, во многом предшествующая предварительному следствию или освобождающая его от расследования нетяжких, несложных, очевидных преступлений.

Действующий УПК (по состоянию на 13 июня 1997 года) регламентирует вопросы дознания в главах 9, 35, 37, в том числе круг органов дознания, их компетенцию, виды дознания.

Так, к видам дознания отнесены:

1) дознание по делам, по которым обязательно производство предварительного следствия (статьи 115, 117-118 УПК);

2) дознание по делам, по которым предварительное следствие не обязательно (статьи 116-118 УПК);

3) протокольная форма досудебной подготовки материалов (статьи 388-394 УПК);

4) особое производство дознания по делам об очевидных преступлениях, когда известны лица, их совершившие (статьи 418-426 УПК).

Настоящее учебное пособие посвящено современной характеристике и оценке протокольной формы досудебной подготовки материалов, занимающей важное место в уголовном процессе.

Протокольная форма относится к числу упрощенных и сокращенных форм досудебной подготовки материалов о преступлениях.

Действующий УПК предусматривает так называемую “протокольную форму досудебной подготовки материалов” в разделе десятом главы XXXV.

Указанный порядок производства в соответствии с нормами этого раздела УПК распространяется на 54 состава преступлений, не представляющих большой общественной опасности. Исчерпывающий перечень этих преступлений изложен в статье 388 УПК.

В настоящее время по протокольной форме исследуется 70 – 80% 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 устранения имеющихся недостатков, а также в связи с вопросами, возникшими в практике применения законодательства, принял постановление “О практике рассмотрения судами уголовных дел с протокольной формой досудебной подготовки материалов”.

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

2. Содержащийся в статье 388 УПК перечень преступлений, по которым допускается протокольная форма досудебной подготовки материалов, является исчерпывающим, поэтому применение досудебной подготовки материалов по другим преступлениям – существенное нарушение за-

кона, влекущее возвращение материала для производства дознания или предварительного следствия.

По делам о преступлениях, указанных в статье 388 УПК, проведение досудебной подготовки материалов в протокольной форме допускается в случаях, если эти преступления совершены в условиях очевидности, правонарушитель известен, то есть в заявлении или сообщении о преступлении либо в материалах их проверки содержатся сведения о личности правонарушителя, а имеющиеся в деле фактические данные не противоречивы (см.п.3 указанного выше постановления Пленума Верховного Суда).

3. Производство по делам о преступлениях, приведенных в статье 388 УПК, регламентируется общими положениями УПК, за изъятиями, не подлежащими расширительному толкованию, которые установлены статьями 388-394 УПК. Изъятия из общего порядка производства дел данной категории вызваны несложностью исследования обстоятельств преступления и личности правонарушителя и стремлением законодателя ускорить движение дела в суд в целях приближения ответственности виновного за совершенное преступление ко времени его 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 производится, когда перечисленные в статье 388 УПК преступления совершены несовершеннолетними или лицами, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществить свое право на защиту (статьи 120, 391 УПК). Проводится оно и в 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. 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.

Вместе с тем следует иметь в виду, что по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 64 ч. 1, 164-1 УК, законодатель разрешает их расследование как в режиме протокольной формы, так и в режиме дознания в полном объеме (статья 116 УПК).

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

7. Профилактическая и оперативно-розыскная работа органа дознания по делам, по которым ведется протокольное производство, осуществляется в том же объеме и с помощью тех же средств (статьи 401-403 УПК, Закон РК "Об оперативно-розыскной деятельности" от 15 сентября 1994 года), 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 10-дневный срок, устанавливают обстоятельства совершенного 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 учебы 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 совершенного 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 Казахской ССР.

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 статьей 14-1 настоящего Кодекса передает материал на рассмотрение товарищеского суда или комиссии по делам несовершеннолетних, либо передает 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 чем делается соответствующая отметка в протоколе, удостоверяемая подписью правонарушителя. Протокол вместе с материалами направляется в суд с санкции прокурора".

Протокол, санкционируемый прокурором, означает возбуждение уголовного дела против лица, в отношении которого он составлен.

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, указанных в статье 388 УПК либо непосредственно усмотрев признаки преступлений данной категории, орган дознания обязан в 10-дневный срок установить обстоятельства совершенного преступления и личность правонарушителя. Проверочные действия производятся без возбуждения уголовного дела и выполнения следственных действий, а также привлечения в качестве обвиняемого и составления по результатам проверки обвинительного заключения. 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, осмотр предметов и документов и экспертиза. Они производятся в случаях, когда иным путем 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 начала данного производства.

2. Деятельность органа дознания, проводимая в соответствии со статьей 389 УПК, является процессуальной. Здесь следует брать во внимание то

обстоятельство, что проверочные действия органа дознания, совершаемые с момента получения информации о преступлении, основаны на нормах УПК (статьи 83-85, 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 (отказать в возбуждении уголовного дела, направить материалы досудебной подготовки через прокурора в суд, возбудить уголовное дело и приступить к дознанию и прочее).

4. Начальным моментом исчисления срока проверки информации о совершенном или подготавливаемом преступлении является день ее 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 днем санкционирования прокурором протокола об обстоятельствах правонарушения и личности правонарушителя.

5. Установленный для процессуальной проверки 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 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 путем 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 – всесторонне, достаточно полно и объективно установить обстоятельства, предусмотренные статьями 45, 401 УПК, и тем самым охарактеризовать совершенное преступление и личность правонарушителя.

7. Лица, дающие объяснения, не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи 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 признается поэтому потерпевшим или гражданским истцом лицо, которому преступлением причинен 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 изменениями, внесенными в статью 389 УПК Законом РК от 13 июня 1997 года, протокол, санкционированный прокурором, означает возбуждение уголовного дела против лица, в отношении которого он составлен. В этой связи, по делам, по которым законом установлена протокольная форма их досудебной подготовки, орган дознания в протоколе об обстоятельствах совершенного преступления и личности правонарушителя должен указать и о признании гражданина, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред, потерпевшим по делу. Этим решением соответствующие лица признаются гражданскими истцами и гражданскими ответчиками.

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

В объяснении указывается: когда, кем и где 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 ведется судопроизводство, обеспечивается право пользоваться родным языком и услугами переводчика, о чем 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 чем 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 ведется протокольное производство.

9. В процессе проверки истребуются и другие материалы, имеющие значение для рассмотрения дела в суде. Истребование необходимых документов и иных материалов производится путем направления соответствующих запросов, причем истребование справки о наличии или отсутствии у правонарушителя судимости, характеристики с места его работы или учебы 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 полиции, в том числе по делам несовершеннолетних.

Если затягивается поступление справок о судимости, а сроки подготовки материалов истекают, возбуждается уголовное дело и проводится расследование по правилам статей 116-118 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 осматриваются (при этом присутствуют понятые) и приобщаются к производству постановлением лица, производящего проверочные действия (статьи 48, 58 – 61-1, 127, 129 УПК).

Важно отметить, что собранные в процессе проверки иные материалы выступают источниками доказательств. Их содержание зависит от характера совершенного преступления и данных, характеризующих личность совершителя преступления.

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

10. По смыслу закона, при проведении органом дознания досудебной подготовки материалов по протокольной форме защитник не допускается. Правонарушитель вправе пригласить защитника после предания его суду.

11. При проведении проверочных действий у правонарушителя отбрасывается обязательство являться по вызовам органа дознания и суда и сообщать им о перемене места жительства. Орган дознания, следовательно, не вправе применять к нарушителю в ходе данного производства меру пресечения, которая может иметь место только после возбуждения уголовного дела органом дознания. **При производстве в порядке протокольной формы правом применения меры пресечения орган дознания может воспользоваться после санкционирования прокурором итогового документа проверки – протокола, означающего возбуждение уголовного дела.**

Судья может применить меру пресечения одновременно с принятием решения о 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 уголовного дела 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 совершенного 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 Казахской ССР.

При ссылке на доказательство обязательно указываются соответствующие листы дела.

В резолютивной части указываются подробные сведения о личности правонарушителя, дате отобрания обязательства о явке в орган 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 его, датой его подписания, указанием решения начальника органа дознания по материалу (направить производство в суд, применить меры общественного воздействия в соответствии со статьей 14-1 УПК, возбудить уголовное дело), его подписью и датой принятия решения. Сюда следует отнести 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, потребностей в нем 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 статьей 14-1 УПК. Если налицо уголовно-правовые 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 передается 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. II статьи 14-1 УПК).

Если начальник органа дознания признает невозможным принятие решения в соответствии со статьей 14-1 УПК или не получит согласия прокурора, или правонарушитель возразит против направления материалов в товарищеский суд и т.д., он утверждает протокол и направляет материалы дела 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 совершенного 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 этого срока недостаточно или он истек, то начальник органа дознания обязан возбудить уголовное дело и поручить производство дознания в полном объеме, которое должно быть закончено в 20-дневный срок со дня возбуждения уголовного дела.

15. Протокол вместе с материалами дела 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 дела 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 статьей 14, статьей 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). Более того, материалы проверки могут быть направлены в суд только с санкции прокурора.

17. Санкционировав 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, обязательно, что рекомендуется соответствующими приказами Генерального прокурора РК и не ставится в зависимость от формы исследования обстоятельств совершенного 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 статьей, дознание должно быть закончено не позднее, чем в 20-дневный срок соответственно со дня возбуждения или возвращения уголовного дела.”

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

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

3. Дознание по делам данной категории производится органами дознания, которые пользуются при этом полномочиями, предусмотренными статьями 114 и 401 УПК, по правилам статьи 116 УПК с учетом того, что оно должно быть закончено в 20-дневный срок со дня возбуждения или возвращения уголовного дела прокурором либо судом.

4. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по делам о преступлениях, предусмотренных статьей 388 УПК, определяются в соответствии с общими положениями закона (статьи 45, 401 УПК). Средствами их установления являются всестороннее, достаточно полное и объективное исследование обстоятельств дела, выявление уличающих или оправдывающих обвиняемого, а также отягчающих или смягчающих его ответственность обстоятельств (статья 15 УПК в редакции Закона РК от 13 июня 1997 года).

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

1) потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители по окончании дознания не знакомятся с материалами дела, а лишь извещаются об окончании дознания и направлении дела прокурору;

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

Перечень исключений является исчерпывающим.

При производстве дознания защитник допускается в случаях, установленных статьями 23-26 УПК.

6. Определение, что начальник органа дознания может возбудить уголовное дело, если в 10-дневный срок невозможно установить существенные обстоятельства совершения преступления, не совсем точное. Возбудить уголовное дело по преступлениям данной категории начальник органа дознания может в процессе производства проверочных действий после поступления заявления или сообщения о преступлении или 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 вернуть

уголовное дело как после предания правонарушителя суду, так и из судебного заседания.

8. Возвращение материала прокурором или дела судом зачастую связано с тем, что поступивших материалов недостаточно соответственно для возбуждения уголовного дела или для его рассмотрения в судебном заседании. В этом случае, например, если не истек 10-дневный срок проверки, прокурор может получить дополнительные факты, подтверждающие совершение преступления. Таким образом, для того, чтобы прокурор санкционировал протокол, 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 свое право на защиту, или несовершеннолетними производится предварительное следствие.”

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

2. Предварительное следствие при совершении любого из перечисленных в статье 388 УПК преступлений несовершеннолетним или лицом, которое в силу своих физических или психических недостатков не может само осуществлять свое право на защиту, проводится независимо от того, какими частями соответствующих статей УК квалифицированы их деяния.

Вопрос о том, какой орган предварительного следствия, из указанных в статье 119 УПК, проводит предварительное следствие по делам об этих преступлениях, регламентируется Указанием Генерального прокурора РК № 17/15-97 от 9 июля 1997 года*.

Согласно Указанию подследственность дел этой категории при их совершении указанными выше лицами определяется в следующем порядке:

* См. приложение

- дела, по которым дознание проводится органами внутренних дел, передаются по подследственности следователям органов внутренних дел;
- дела, по которым дознание проводится органами налоговой или военной полиции, передаются следователям органов ГСК;
- дела, по которым дознание проводится органами таможи, передаются следователям органов национальной безопасности.

3. Согласно статье 120 УПК прокурор или суд вправе признать необходимым 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 (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 продлен лишь ввиду особой сложности дела соответствующими прокурорами в порядке и пределах, предусмотренных статьей 123 УПК.

Статья 392.

Исключена. (Указ Президиума Верховного Совета Казахской ССР от 25 апреля 1985 г. – Ведомости Верховного Совета Казахской ССР, 1985, № 19, ст.193). Ранее применявшееся задержание правонарушителя, избрание ему меры пресечения в ходе протокольного производства, отнесены к существенному нарушению закона.

Статья 393.

Исключена (Закон РК от 13 июня 1997 г. – Казахстанская правда, 1997, 24 июня). Право возбуждения уголовного дела по протокольным производствам изъято из функций судебных органов. Данная новелла направлена на укрепление статуса суда и подчеркивает самостоятельность его выводов и активность в собирании, проверке и оценке доказательств в судебных стадиях.

Статья 394. Рассмотрение дела в суде.

“...Судья единолично может вынести определение о предании правонарушителя суду и назначении дела к рассмотрению в судебном заседании либо о прекращении производства.

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 вернуть их для производства дознания или предварительного следствия, если возникает необходимость выяснения существенных дополнительных обстоятельств, которые не могут быть установлены в судебном заседании.”

1. Предание правонарушителя суду осуществляется единолично судьей.

2. Законность и обоснованность протокола со всеми материалами дела по поступлении в суд проверяет судья. Судья выясняет определенный законом круг вопросов (статья 208 УПК), разумеется, с учетом особенностей протокольного производства. Цель такого изучения – убедиться в том, что поступившее уголовное дело содержит достаточные фактические данные и юридические основания для предания правонарушителя суду. Это, в частности, такие вопросы, как:

- подсудно ли дело данному суду;
- не имеется ли обстоятельств, влекущих прекращение либо приостановление производства по делу;
- собраны ли по делу необходимые доказательства, достаточные для проведения судебного процесса;
- соблюдены ли при производстве проверки требования уголовно-процессуальных норм;
- составлен ли протокол в соответствии с требованиями УПК;
- правильно ли избрана мера пресечения;
- предъявлен ли гражданский иск и какие меры приняты по возмещению причиненного преступлением ущерба.

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

4. В определении судьи о предании правонарушителя суду излагается формулировка обвинения и указывается статья УК, по которой право-

нарушитель предан суду. Этим решением, если это не сделано в ходе досудебной подготовки, соответствующие лица признаются потерпевшими, гражданскими истцами и гражданскими ответчиками, в случае необходимости в отношении подсудимого избирается мера пресечения.

В надлежащих случаях (статья 220 УПК) копия определения вручается подсудимому. Потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик должны быть ознакомлены с решением судьи о предании правонарушителя суду, им разъясняются их права и предоставляется возможность их осуществления.

5. Порядок рассмотрения уголовного дела о преступлении, по которому производство 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 – 305-1 УПК).

Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании проводится с выполнением всех требований уголовно-процессуальных норм и процессуальных гарантий защиты интересов общества и личности.

6. Уголовное дело, оконченное в протокольной форме, рассматривается судом в 14-дневный срок с момента поступления материалов дела в суд и не ранее истечения трех суток с момента вручения подсудимому копии протокола об обстоятельствах совершения преступления. Хотя закон и не требует вручения подсудимому по делу протокольного производства данного решения органа дознания, это должно выполняться во всех случаях, чтобы он мог подготовиться к защите своих интересов.

7. 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 статьей 227 УПК.

8. Рассмотрение в судебном процессе дел о преступлениях, перечисленных в статье 388 УПК, происходит в общем порядке, разве что судебное следствие начинается с оглашения председательствующим протокола об обстоятельствах совершения преступления и личности правонарушителя.

9. В процессе судебного разбирательства дело может быть прекращено, если будут установлены основания для его прекращения, предусмотренные п.п.5-9 статьи 14 УПК. Суд вправе прекратить дело по основаниям, указанным в ч. III статьи 10, статьях 45,45-1, 45-2, 45-3, в ч. I статьи 45-4 УК (статья 243 УПК).

10. 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 тяжелой болезнью (статья 241 УПК).

11. 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 четко указать, что надо выяснить и каким образом. Указания суда о выяснении определенных обстоятельств и проведении процессуальных действий обязательны для органа дознания или предварительного следствия.

12. 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 дела 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 его исполнению и в месячный срок сообщить об этом суду (статья 403 УПК).

13. 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.

У К А З А Н И Е
Генерального прокурора
Республики Казахстан от 9 июля 1997 г.

С принятием Закона Республики Казахстан “О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан” от 13 июня т.г. статьи 116 и 120 Уголовно-процессуального кодекса изложены в новой редакции. При этом законодателем не конкретизированы органы, на которые возлагается расследование уголовных дел в отношении лиц, страдающих физическими или психическими недостатками, а также несовершеннолетних.

Согласно ст. ст. 391 и 425 УПК по делам о преступлениях, перечисленных в статье 388 УПК, и по делам особого производства, указанным в ст. 418 УПК, в отношении вышеназванных лиц производится предварительное следствие по общим правилам настоящего Кодекса.

В связи с этим, руководствуясь ст. 112-1 УПК, ст. 22 Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу закона, “О прокуратуре Республики Казахстан”, предлагаю:

Расследование уголовных дел в отношении лиц, страдающих физическими или психическими недостатками, а также несовершеннолетних, производить тому органу, к чьей подследственности относится совершенное преступление согласно ст. 120 УПК Республики Казахстан.

Подследственность лиц, по которым производится дознание согласно ст. 116 УПК, и порядок производства протокольной формы досудебной подготовки материалов (ст. 388 УПК) в отношении вышеназванных лиц определяются в следующем порядке:

- дела, по которым дознание проводилось органами внутренних дел, передаются по подследственности следователям органов внутренних дел;
- дела, по которым дознание проводилось органами налоговой и военной полиции, передаются следователям органов Государственного следственного комитета;
- дела, по которым дознание проводилось органами таможни, передаются следователям органов национальной безопасности.

При проведении расследования уголовных дел в отношении лиц, страдающих физическими или психическими недостатками, а также несовершеннолетних органам следствия и дознания неукоснительно исполнять требования, указанные в ч. II ст. 23, главе XX и в разделе 12 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан.

Прокурорам обеспечить надлежащий надзор за законностью при расследовании дел указанной категории.

Содержание

Статья 388. Порядок производства	3
Статья 389. Порядок направления материалов в суд	6
Статья 390. Производство дознания	14
Статья 391. Производство предварительного следствия	16
Статья 392.	17
Статья 393.	17
Статья 394. Рассмотрение дела в суде	18
Приложение	21
<i>Указание Генерального прокурора Республики Казахстан от 9 июля 1997 г.</i>	

Подписано в печать 25.08.97. Формат 60x84/16.
Печать офсетная. Усл.печ.л. 1,31. Усл.кр.-отт. 1,33.
Уч.-изд.л. 1,32. Тираж 500. Заказ 379.

Типография КаагосИНИ.
480086. Алматы, ул.Богенбай батыра, 221.