

Тура биде туған жоқ, туғанды биде иман жоқ!



Тураби

**ОБЩЕСТВЕННО-
ПРАВОВОЙ
ЖУРНАЛ**

2-2003

Тураби



Құрылтайшылар:

**Қазақстан
Республикасы
Жоғарғы Соты
мен Қазақстан
Республикасы
судьялар
Одағы**

АҚЫЛДАСТАР АЛҚАСЫ:

С.Райымбаев-
алқа төрағасы
Т.Айтмұхамбетов
А.Ағыбаев
В.Борисов
В.Ноздрин
Ә.Құрықбаев
А.Рысқалиев
Б.Тұрғараев

Бас редактор-

Ботакөз
Қожабекова

Редакция:
Қанапия,
Омарханов,
Сапия
Ысқақова



**Компьютерде
беттеп,
көркемдеген,
фото-
суреттерін
түсірген
Жеңіс
Кәкенұлы**

**компьютерлік
терім-
Жанар
Атымтаева**

МАЗМУНЫ - СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|--|-----|
| Баспасөз қызметі хабарлайды- Пресс-служба сообщает..... | 2 |
| Р.ЮРЧЕНКО Основания и порядок назначения судебно- психиатрической экспертизы по уголовным делам..... | 12 |
| В.БОРИСОВ Об итогах деятельности Комитета и его территориальных органах в 2002 году..... | 25 |
| Н.МОМБЕКОВ Білікті, білімді судья ешнәрседен ұтылмайды..... | 35 |
| С.ШОҚАТАЕВ Жемқорлықпен күрес толастамайды..... | 41 |
| Н.КАЛБАЕВ Мы прощаем “казарменного” хулигана?..... | 45 |
| М.УТАНОВ Суд по делам несовершеннолетних-альтернатива общим судам..... | 49 |
| А.АХПАНОВ Общие условия апелляции по уголовным делам..... | 59 |
| К.МАУЛЕНОВ Юридическая и судебная защита инвесторов..... | 69 |
| А.ТУКИЕВ Институт заочного уголовного судопроизводства: понятие, признаки и проблемы..... | 81 |
| Н.ТӘТІБАЕВ Әділет органдары қызметкерлерінің мәртебесі мен міндеті | 87 |
| Е.ДАУЫЛБАЕВ Санаткерлік меншік құқықтарын қамтамасыз ету..... | 91 |
| М.КОГАМОВ Рецензия на монографию С.М.Жалыбина..... | 93 |
| М.СЕЙД-АХМЕТОВ Пробелы в организации судебной защиты..... | 100 |
| К.КЕРИМОВА Дополнительное расследование уголовных дел по Уставу Уголовного Судопроизводства 1864 года | 108 |
| С.ҚОСАНБАЕВ Халық дәстүрлерінің құқықтық танымының орны..... | 120 |
| Еңбегі елеулі азамат | 122 |
| КИІКБАЙ БИ. | 124 |

“Қазақ гуманитарлық-
заң университеті” ААҚ

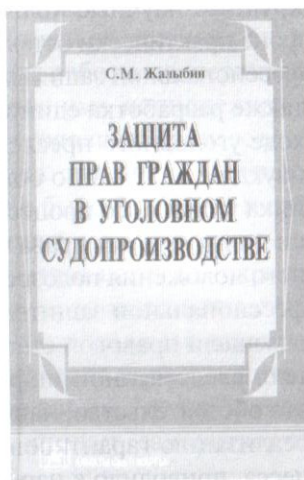
Алматы қаласындағы

КІТАПХАНАСЫ

С.М.Жалыбин
“Защита прав граждан в
уголовном судопроизводстве“
(монография)

**Профессиональная
защита -
непреложное
условие
эффективного
обеспечения прав
человека
и гражданина
в уголовном
процессе**

**Марат
КОГАМОВ,**
доктор
юридических
наук,
профессор



Будучи единой, целостной, фундаментальной отраслью казахстанского права и неотъемлемым компонентом правовой системы государства, уголовно-процессуальное право, по-прежнему, выступает важным юридическим средством защиты общественных отношений от преступных посягательств.

УПК Республики Казахстан 1997 года, пришедший на смену УПК КазССР 1959 года, в целом, охраняет принципиально новую систему социальных ценностей, которая может быть выражена в такой последовательности: личность- общество- государство, а не наоборот, как это было прежде.

Исторически уголовно-процессуальная деятельность всегда ассоциировалась, прежде всего, с деятельностью специальных

государственных органов по возбуждению, расследованию, судебному разбирательству уголовных дел. Правоотношения в этой сфере рассматривались как властеотношения, когда ведущими участниками уголовного процесса выступали орган дознания, следователь, прокурор и суд. Этот стереотип сохраняется в законодательстве об уголовном процессе и сейчас. Безусловно, что ориентация уголовного процесса исключительно на защиту интересов государства и общества объективно привела к его характеристике как обвинительного. Укреплению государственных начал в уголовно- процессуальной деятельности на протяжении десятилетий посвящали свои труды крупные научные коллективы юристов-правоведов. На этом фоне практически осталась малоисследованной проблема профессиональной защиты прав человека в уголовном процессе, также разработка единой Концепции защиты прав человека в ходе уголовного преследования. Иначе говоря, и практика и наука незаслуженно обходили вниманием важнейшего участника уголовного процесса - адвоката. Теоретические разработки по проблемам права на защиту, либо касались процессуального положения подозреваемого, обвиняемого в отрыве от профессиональной защиты его интересов в уголовном деле, либо освещали правовой статус защитника как обычного потребителя следственной информации. Надо полагать, что именно это обстоятельство, наряду с прочими, существенно влияло на реализацию гарантированных законом прав участников процесса, приводило к нарушениям иных правил уголовного процесса, а также довольно часто отражалось на достоверности полученных доказательств.

В этой связи, к числу крупных достижений правовой науки Казахстана в новом тысячелетии, можно отнести появление монографии Председателя Комитета по законодательству и судебно-правовой реформе Мажилиса Парламента Республики Казахстан Жалыбина С.М. «Защита прав граждан в уголовном судопроизводстве». Это, пожалуй, первое обстоятельное научное обобщение теории и практики состояния защиты прав личности в уголовном процессе Казахстана, с учетом применения, главным образом, системного, исторического и сравнительно-правового методов анализа обеспечения

универсальных прав и свобод человека при уголовном преследовании. Безусловно, что данную работу по праву можно рассматривать в качестве актуального объективного измерителя состояния качества государства как правового и демократического на примере защиты прав человека в уголовном судопроизводстве Казахстана. Достоинством работы является и то, что она содержит многие ответы на угрозы и вызовы времени, обусловленные состоянием защиты прав человека в уголовном процессе.

Несомненная ценность работы, попытка и довольно удачная, показать взаимосвязь уголовного процесса с конституционным и международным законодательством, что возводит защиту прав человека к обязанности социально ориентированного государства. Автор во всех разделах работы подчеркивает эту важную мысль, без которой немислима полноценная и эффективная защита прав человека в уголовном процессе.

В этом контексте подкупает логика структуры научного исследования. Фрагментарно ее можно было бы свести к следующим основным научным положениям.

Так, в первом разделе работы рассматриваются демократические приоритеты конституционного законодательства страны и их влияние на совершенствование системы защиты прав человека. Законодательная деятельность и ее роль в защите и поощрении прав человека, по мнению автора, должны соответствовать основополагающим принципам законотворчества и правоприменения.

Казахстан не должен оставаться в стороне от процессов использования апробированного международного опыта правоохранительной деятельности и его имплементации во внутригосударственное право. Это, в свою очередь, потребует глубокого сравнительно-правового анализа сопоставимых положений международного и национального права, выявления точек соприкосновения универсальных, региональных и национальных механизмов обеспечения и защиты прав и свобод человека. Особую значимость, в этой связи, приобретает укрепление государственных гарантий конституционного права на защиту, ограждения прав человека от произвола государства - таков лейтмотив второго раздела работы.

Собственно, главная идея работы - проблема защиты прав человека при уголовном преследовании - раскрывается третьим разделом работы. При этом автор рассматривает организационные и правовые аспекты защиты прав человека в уголовном процессе через призму деятельности адвокатуры, органов прокуратуры и неправительственных организаций. Однако функционирование механизмов защиты прав человека в уголовном процессе, прежде всего, обуславливается наличием в уголовном судопроизводстве конституционных принципов защиты прав человека и их реального обеспечения стороной защиты в условиях состязательного построения уголовного процесса.

Наконец, проблемы эффективной защиты прав участников уголовного процесса автор напрямую увязывает с необходимостью расширения процессуальных полномочий адвоката, при строгом следовании адвокатами целому комплексу обязательств морального характера как важнейшей гарантии защиты прав человека.

Особо хочу выделить достоверность, доверие к результатам научного исследования, которые базируются на глубоком знании и точном использовании положений международного и национального законодательства в области защиты прав человека, корректном применении теоретических источников общенаучного и юридического характера, материалов судебно-следственной практики, личного научного, практического и политического опыта работы в сфере законотворчества и правоприменения.

К примеру, вызывают неподдельное уважение приемы научной полемики автора и профессиональное знание тактики адвокатской деятельности по уголовным делам. Все это позволило автору в конечном итоге разработать собственное видение Концепции защиты прав человека в уголовном судопроизводстве и предложить оригинальные, современные подходы к повышению эффективности профессиональной защиты по уголовным делам, поднятию статуса и имиджа адвоката в обществе и уголовном процессе, что соответствует конституционным требованиям построения правового государства и отвечает потребностям укрепления режима законности в обще-

стве.

При этом красной нитью проходит в работе идея осознания государством актуальности и важности принятия необходимых мер по защите прав граждан, а также объявления прав, свобод и интересов личности приоритетными ценностями казахстанской государственности.

Выводы автора в этой части подкреплены обстоятельным анализом более чем десятилетнего периода современного развития юридической системы казахстанского общества, что стало возможным с приобретением Казахстаном реальной независимости.

По тексту работы автором выдвигаются заслуживающие внимания теоретические выводы и предложения практического характера, которые заставляют по-новому взглянуть на принципы организации и деятельности правозащитных институтов в сфере уголовного судопроизводства и имеющиеся здесь резервы повышения эффективности защиты прав человека.

К примеру, рассуждая о роли адвокатуры, автор обоснованно указывает, что «будучи в целом правозаступнической структурой, адвокатура является также элементом судебной системы, то есть выступает в качестве института публичного права»⁴ И дальше:

“участвуя в уголовном судопроизводстве, адвокат не только оказывает юридическую помощь физическим и юридическим лицам, но в широком смысле осуществляет защиту основ Конституции, то есть выступает гарантом прав и свобод человека и, в целом, вносит вклад в осуществление общественного благополучия... Следовательно, ... основным институтом защиты прав человека по своему концептуальному построению является адвокатура как профессиональное объединение правозащитников, входящих в систему правоохранительных органов”. И таких оригинальных и концептуальных выводов по тексту работы встречается немало. Также как и предложений и рекомендаций практического характера.

Например, автор предлагает в перспективе создать муниципальную адвокатуру, что позволит расширить возможности оказания правовой помощи по так называемым «бесплатным» делам. Не осталось без внимания автора и проблема организа-

ции профессиональной защиты в отдаленных сельских районах республики, которая сегодня стоит остро и требует безотлагательного решения.

Достаточно определенно автор высказывает свое отношение к дальнейшему повышению правозащитной функции органов прокуратуры, в том числе путем предоставления Генеральному прокурору права обращения в Конституционный Совет по поводу несоответствия нормативных правовых актов нормам Конституции Республики Казахстан, что позволит повысить существующий потенциал обеспечения защиты прав человека и гражданина.

Автор не находит оснований для пересмотра сложившейся практики в функциях Конституционного Совета, включая осуществление контроля за состоянием конституционной законности в стране.

По мнению автора, на данном этапе развития процессуального законодательства, представляется нецелесообразным расширение рамок существующего судебного контроля за следствием и дознанием, так как эта функция, прежде всего, может повлиять на объективность суда.

Значительное место в работе уделено необходимости усиления роли и значимости неправительственных организаций в различных правоотношениях, в том числе и в отправлении правосудия по уголовным делам. Автор считает, что представители «третьего сектора» не только отстаивают интересы обвиняемого или подсудимого, но и способствуют модернизации проводимой правовой реформы.

В качестве независимого института государства, который усилит гражданский контроль в деле создания правового государства, автор рассматривает возможности института омбудсмена в Казахстане.

Существенное внимание в работе уделяется необходимости создания сбалансированной структуры взаимоотношений суда, обвинения и защиты, а также реального и полного решения проблемы равенства сторон обвинения и защиты, что позволит осуществлять правосудие в строгом соответствии с принципом состязательности сторон и предотвратит обвинительный уклон в судебной деятельности. К примеру, с рассматри-

ваемой проблемой тесно связаны положения уголовно-процессуального закона, предусматривающие направление дела на дополнительное следствие. В последнем случае, считает автор, «... сегодня нет объективных предпосылок для отказа от института доследования, и речь можно вести либо о том, чтобы ограничить перечень оснований для направления дела на дополнительное расследование, либо о предоставлении суду права самостоятельно истребовать дополнительные доказательства».

Автор не обходит и такую злободневную проблему адвокатской деятельности как существующие попытки воздействия на адвокатов со стороны правоохранительных органов в процессе расследования уголовных дел и предлагает свои рекомендации по противодействию государственного воздействия на независимость адвоката.

На взгляд автора, вполне оправдана, наряду со сложившимися направлениями юридической помощи, специализация адвокатов по субъекту преступления и видам преступления. В этом плане важной представляется специализация адвокатов в направлении защиты также иностранных граждан, как и защита своих граждан за рубежом.

По новому и обстоятельно излагаются этические нормы участия адвоката в уголовном судопроизводстве и его роль в реализации предупредительно-воспитательной функции уголовного процесса.

Суммируя изложенное, можно однозначно утверждать, что научное издание Жалыбина С.М. будет, безусловно, актуальным и для постсоветского пространства, так как оно содержит призыв к правовым системам государств СНГ в части объективной и неизбежной интеграции в мировое правовое пространство, в том числе путем присоединения к международным стандартам прав человека в уголовном судопроизводстве.

Отсюда, высокое политическое, научное и прикладное значение предлагаемого широкому кругу читателей, безусловно, оригинального научного издания Жалыбина С.М.