



ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

№ 7 (192) 2017

БАСТЫ ТАҚЫРЫП

МҰРАГЕРЛІК ҚАТЫНАСТАРДАН ТУЫНДАЙТЫН ДАУЛАРДЫ СОТТА ҚАРАУ ТӘЖІРИБЕСІ

Видные ученые
Казахстана.

СУЛТАН САРТАЕВ

..... 17



РОЗА ЖАКУДИНА

Свобода обжалования
в уголовном
судопроизводстве

..... 39



ГАБДУЛХАЙ СИТДИКОВ

Вопросы, возникающие
в правоприменительной
практике при признании
наследства выморочным
и пути возможного
их разрешения

..... 58



СЕРГЕЙ ВИКТОРЕНКО

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ
ВОПРОСЫ РАССМОТРЕНИЯ
УГОЛОВНЫХ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ
ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

..... 41



Журнал Қазақстан Республикасы Мәдениет, ақпарат және қоғамдық келісім министрлігінде тіркелген. Тіркеуге қою туралы №2158-Ж, куәлік 2001 жылы 25 шілдеде берілді.

ҚҰРЫЛТАЙШЫ

«Қазақстан Республикасы Судьялар одағы» РҚБ

ШЫҒУЫ ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР

Бас редактор: А.К. Беркімбаева
Дизайн және беттеуші: Г.А. Джаббарова

Редакцияның мекен-жайы:

050050, Алматы қ., Шаяпин к-сі, 13/19.
Тел. +7 (727) 228 13 42.
Материалдарды zanger-press@mail.ru электронды почтасына жолдау керек

«VEDA PRESS»

баспаханасында басылды
Алматы қаласы,
Айманов к-сі, 140, 30а.
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.

Теруге берілген күні

03.07.2017 ж.
А-4 форматы қағазы жылтыр,
офсеттік баспа,
Таралымы: 4010 дана
№ 297 тапсырыс

Журнал зарегистрирован в Министерстве культуры, информации и общественного согласия Республики Казахстан. Свидетельство о постановке на учет № 2158-Ж от 25 июля 2001 г.

УЧРЕДИТЕЛЬ

РОО «Союз судей Республики Казахстан»

ВЫХОДНЫЕ ДАННЫЕ

Главный редактор: А.К. Беркімбаева
Дизайн и верстка: Г.А. Джаббарова

Адрес редакции: 050050
Республика Казахстан,
г. Алматы, ул. Шаяпина д.13/19
Тел.: +7 (727) 228 13 42.

Материалы присылать по адресу: zanger-press@mail.ru

Отпечатано в типографии ТОО «VEDA PRESS».

Адрес: г. Алматы, ул. Айманова, 140, 30а. ЖК «Арай», блок Б-7.
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.
Сдано в печать: 03.07.2017 г.
Формат А-4. Бумага мелованная, печать офсетная, 5,5 п.л.
Тираж: 4010 экз.
Заказ № 297

Мазмұны

I. СОТ БИЛІГІ I. СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ

Мұсабек Өлімбаев

Отандық сот жүйесінің болашағы туралы толғаныстар 5

Заседание Центрального Совета Союза судей РК 7

Елдос Жумаксанов

В рамках конструктивного и плодотворного сотрудничества..... 8

Энтони Дж. Тренга

Оценка результативности судебной деятельности. Американский опыт, закон и практика..... 10

II. ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ II. ТЕОРИЯ ПРАВА

Из истории юридической науки

Видные ученые-юристы Казахстана 17

III. АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ III. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Денис Шипп

О некоторых вопросах применения судами норм Общей части Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях 22

Петр Афанасиади

Участие прокурора в гражданском процессе 25

Ирина Дорosh

Проблемные вопросы привлечения лиц к ответственности за неисполнение судебных актов 27

Гүлмира Өтепқалиева

Тұрғын үйге меншік құқығы қатынастарынан туындайтын дауларды қарау..... 29

Мейрамбек Ибрашев

Көліктегі, жол шаруашылығындағы әкімшілік құқық бұзушылықтар..... 32

Ерталап Есеналиев

Тараптардың татуласуы 35

IV. ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ IV. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Роза Жакудина

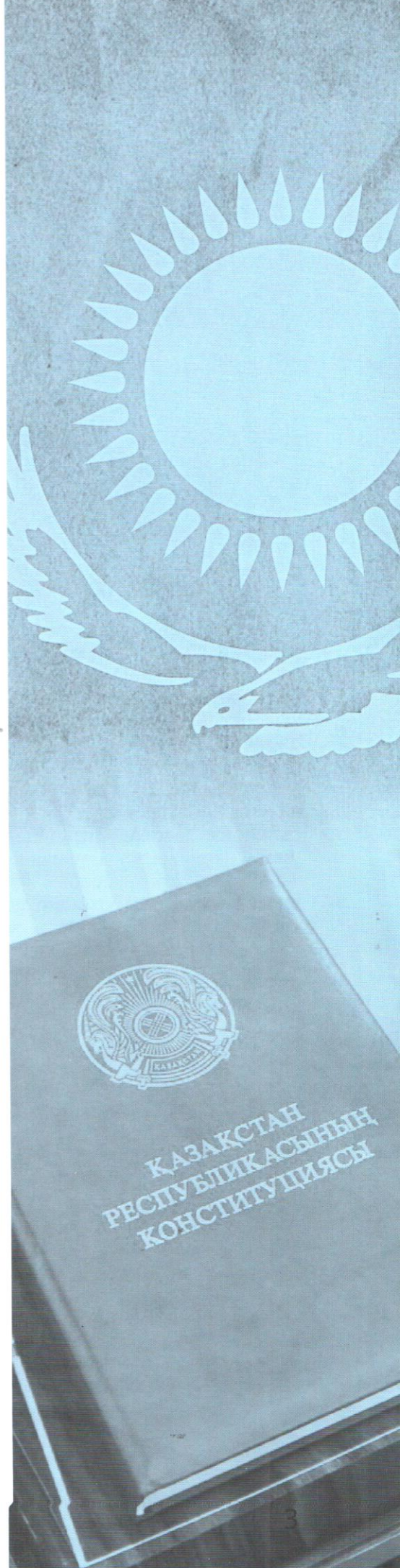
Свобода обжалования в уголовном судопроизводстве 39

Сергей Викторенко

Некоторые проблемные вопросы рассмотрения уголовных дел с участием присяжных заседателей 41

Мазмұны

Марат Когамов, Ольга Бектибаева, Акбар Когамов Обоснование и проект новой главы «Производство по делам о применении пыток» к УПК	44
Айгуль Атжанова Взыскание процессуальных издержек по прекращенным органом уголовного преследования уголовным делам в гражданском судопроизводстве.....	47
Мадина Сисенова Закон «О дактилоскопической и геномной регистрации»: использовать биометрическую информацию в интересах граждан страны	49
Любовь Тригуб Об уголовно-правовой ответственности за половые преступления в отношении несовершеннолетних, малолетних	51
Кайрат Чалкаров Некоторые вопросы назначения наказания по уголовным делам.....	54
V. МҰРАҒЕРЛІК ҚАТЫНАСТАРДАН ТУЫНДАЙТЫН ДАУЛАРДЫ СОТТА ҚАРАУ ТӘЖІРИБЕСІ	
V. РАССМОТРЕНИЕ СПОРОВ, ВЫТЕКАЮЩИХ ИЗ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА	
Габдулхай Ситдиқов Вопросы, возникающие в правоприменительной практике при признании наследства выморочным и пути возможного их разрешения	58
Эльмира Рауясова Особенности и принципы наследственного права	65
Аида Молдабекова Құқықтық сауаттылықтың төмендігі – даулардың көбеюіне себепші болуда.....	70
Малик Майсаканов Наследование по завещанию. Признание завещания недействительным: судебная практика	73
Гүлдана Шарапатова Мұрагерлік қатынастардан туындайтын дауларды сотта қарау тәжірибесі.....	75
Алтын Айтуарова Актуальные вопросы наследственного права	77
Гаухар Тынысбекова Мұрагерлікке байланысты істерді қарау ерекшеліктері	81
Лайла Муздыбаева Споры по делам о наследовании	84
Гульмира Талапова Наследование по завещанию	86



Марат КОГАМОВ

Директор НИИ уголовно-процессуальных исследований и противодействия коррупции
Университета КАЗГЮУ, д.ю.н., профессор

Ольга БЕКТИБАЕВА

Заведующий кафедрой уголовно-процессуального права и криминалистики
Университета КАЗГЮУ PhD

Акбар КОГАМОВ

Адвокат Коллегии адвокатов г. Астаны PhD

ОБОСНОВАНИЕ И ПРОЕКТ НОВОЙ ГЛАВЫ «ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРИМЕНЕНИИ ПЫТОК» к УПК

(предложены авторским коллективом в период разработки проекта действующего УПК)

29 июня 1998 года Казахстан присоединился к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных и унижающих достоинство видов обращения и наказания (Закон Республики Казахстан от 29 июня 1998 года № 247). Ключевой обязанностью стран-участниц данной конвенции (далее – Конвенция против пыток) выступает принятие эффективных законодательных, административных, судебных и других мер для предупреждения актов пыток на территории их юрисдикции (ст.2).

В данном контексте, к числу организационно-правовых средств уголовной превенции, в первую очередь, относится обеспечение неотвратимости наказания. На практике решению данной задачи и, соответственно, исполнению международно-правовых обязательств Казахстана может способствовать внедрение в уголовно-процессуальный закон страны особого порядка производства по делам о пытках, уголовная ответственность за применение которых устанавливается ст. 146 УК РК.

Необходимость данной законодательной новеллы обуславливается специальным субъектом указанного преступления. Так, в соответствии с диспозицией ст. 146 УК РК к числу субъектов относятся: следователь; лицо, осуществляющее дознание; иное должностное лицо; другое лицо с их подстрекательства или молчаливого согласия. Указанные субъекты обладают особым статусом в уголовном судопроизводстве, который на сегодняшний день затрудняет выявление и расследование фактов правонарушений с их стороны. Кроме того, специфика уголовных дел данной категории подразумевает необходимость дополнительной регламентации предмета доказывания и методов получения информации, имеющей доказательственное значение.

Существенный вред, причиняемый неотъемлемым правам и свободам человека в результате пыток, и,

как, следствие, нарушение ими важнейших принципов уголовного процесса, детерминируют актуальную потребность казахстанской правовой системы в разработке специальной законодательной процедуры, позволяющей в максимально сжатые сроки проводить быстрое и беспристрастное расследование по уголовным делам о применении пыток в ходе уголовного судопроизводства.

Базовые международные стандарты в сфере расследования уголовных дел о пытках закреплены в Руководстве 2000 года по эффективному расследованию и документированию пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (Стамбульский протокол). В частности, в нем определяются цели и принципы эффективного расследования и документирования пыток, регламентируются общие условия процедуры расследования (надлежащий орган расследования, порядок опроса свидетелей, нахождения и получения вещественных доказательств и т.д.). Эти принципы являются результатом трехлетней аналитической, исследовательской и редакционной работы, в которой участвовали более 75 экспертов в области права, медицины и прав человека, представляющих 40 организаций и учреждений из 15 стран мира.

Руководящие принципы даются не в качестве обязательных предписаний. Изложенные в нем стандарты действенного правового механизма расследования пыток способны послужить необходимой базой развития национального уголовно-процессуального законодательства (Принципы эффективного расследования и документирования пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания включены в качестве приложения в резолюцию 55/89 (от 4 декабря 2000 года) Генеральной Ассамблеи ООН и в резолюцию 2000/43 (от 20 апреля 2000 года) Комиссии по правам человека, которые были приняты без голосования).

УПК РК не содержит специальной главы, регламентирующей порядок производства по делам о применении пыток, что, в свою очередь, негативно отражается на практике расследования и разрешения соответствующей категории уголовных дел.

К примеру, по данным КПСиСУ Генеральной прокуратуры в 2015 году зарегистрировано 116 уголовных дел о пытках, в 2016 – 78, соответственно, 12 в 2015 и 11 в 2016 году уголовных дел направлено в суды.

Все уголовные дела, главным образом, расследовались и направлялись в суды органами прокуратуры и только одно направлено в суд Национальным бюро по противодействию коррупции.

По количеству уголовных дел о пытках лидирует Алматы (16-28), дальше следуют Восточно-Казахстанская (16-11), Павлодарская (16-4), Карагандинская (11-1), Южно-Казахстанская (9-5) и Акмолинская (7-6) области.

В этой связи, версия дополнительной новой главы в УПК «Производство по делам о применении пыток», разработанной НИИ уголовно-процессуальных исследований и противодействия коррупции КазГЮУ, позволит существенно оптимизировать процесс расследования, обозначив специфические особенности и ключевые процессуальные средства решения его задач.

Глава под названием «Производство по делам о применении пыток» включает 7 статей, разработанных с учетом национальной практики расследования дел о пытках и на основании наиболее значимых положений Стамбульского протокола.

Статья, регламентирующая основания и порядок производства по делам о применении пыток, определяет в качестве исключительного субъекта расследования специального прокурора, прошедшего предварительную подготовку или обладающего опытом по документированию пыток и работе с лицами, получившими психологические

травмы, включая травмы после пыток. Данное положение принципиально в контексте особого статуса субъекта расследуемого преступления, когда первоочередной задачей становится обеспечение независимости и беспристрастности лица, ведущего уголовный процесс. В тесной взаимосвязи с отмеченным фактором находится учет желания потерпевшего в части пола, языка общения, культурных особенностей лица, ответственного за производство расследования, что способствует установлению психологического контакта с потерпевшим и оптимизации процесса доказывания.

Статья «Условия производства по делам о применении пыток» содержит базовые процессуальные нормы, призванные обеспечить максимальную защиту прав и законных интересов потерпевших по делам о применении пыток.

Статья, посвященная мерам пресечения, устанавливает обязательное инициирование по данной категории уголовных дел перед следственным судьей ходатайства о санкционировании содержания под стражей подозреваемого, что целесообразно для исключения любых потенциальных возможностей противодействия расследованию с его стороны.

Перечень мер процессуального принуждения и неотложных следственных действий, изложенный авторами в статье «Неотложные следственные действия по делам о применении пыток»,

имеет целью законодательное закрепление содержания первоначального этапа расследования по данной категории уголовных дел, обеспечивающего максимальную и необходимую эффективность процесса собирания и закрепления доказательственной информации.

Три заключительные статьи предлагаемой главы посвящены особенностям производства отдельных следственных действий, обязательных по делам о применении пыток, и сформированы с учетом специфики указанных преступлений, на основе международного опыта их результативного расследования.

РАЗДЕЛ 11. ОСОБЫЕ ПРОИЗВОДСТВА

ГЛАВА ... ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ПРИМЕНЕНИИ ПЫТОК

Статья... *Основания и порядок производства по делам о применении пыток*

1. Положения настоящей главы применяются по делам о применении пыток, совершенных следователем, лицом, осуществляющим дознание, или иным должностным лицом либо другим лицом с их подстрекательства, либо с их ведома или молчаливого согласия.

2. Порядок производства по делам о применении пыток определяется общими правилами, установленными настоящим Кодексом, а также статьями настоящей главы.

3. Производство предварительного следствия по делам о применении пыток в отношении лиц, перечисленных в части первой настоящей статьи, обязательно.

4. В каждом случае поступления заявлений (сообщений) о применении пыток предварительное следствие по ним осуществляется специальными прокурорами, прошедшими предварительную подготовку или обладающими опытом по документированию пыток и работе с лицами, получившими психологические травмы, включая травмы после пыток. При выборе лица, ответственного за расследование дела, следует особо учитывать желание потерпевшего иметь дело с лицом одного с ним пола, из той же культурной среды, способного общаться с ним на его родном языке.

5. Орган (должностное лицо), в чьем производстве находится заявление (сообщение) о применении пыток, обязан незамедлительно принять меры по защите потерпевшего, свидетелей и их семей от насилия, угроз насилия или любых других форм запугивания, которые могут иметь место в связи с проводимым расследованием по общим правилам, установленным настоящим Кодексом.

Статья... *Условия производства по делам о применении пыток*

1. Потерпевший должен быть незамедлительно, с начала досудебного расследования, поставлен в известность о характере расследования, причинах, по которым необходимы его показания, а также о методах их дальнейшего использования.

2. Специальный прокурор обязан разъяснить потерпевшему, какая часть материалов расследования бу-

дет предана гласности, а какая будет сохранена в тайне.

3. Потерпевший имеет право отказаться от сотрудничества в рамках расследования или в отдельной его части, либо с конкретным должностным лицом.

4. Потерпевший в обязательном порядке информируется о ходе расследования и дальнейшей разбирательства дела.

5. Специальный прокурор обязан сообщить потерпевшему о задержании подозреваемого либо подозреваемых по делу, а также применении к ним меры пресечения в виде содержания под стражей.

Статья... *Меры пресечения по делам о применении пыток*

По делам о применении пыток обязательно возбуждение ходатайства перед следственным судьей о санкционировании в отношении подозреваемого или подозреваемых меры пресечения в виде содержания под стражей.

Статья... *Неотложные следственные действия по делам о применении пыток*

1. После поступления заявления (сообщения) о применении пыток специальный прокурор принимает обязательные меры процессуального принуждения и производит неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления: доставление и задержание подозреваемого, освидетельствование потерпевшего, экспертиза, допрос потерпевшего, допрос подозреваемого, допрос свидетелей, осмотр места происшествия, выемка предметов и документов.

2. Лица, в отношении которых имеются сведения об их причастности к пыткам или жестокому обращению, должны быть отстранены от любой должности, дающей возможность в форме контроля или власти, прямо или косвенно, оказывать незаконное воздействие в отношении потерпевших, свидетелей и их семей, лиц, проводящих расследование, а равно воспрепятствовать объективному производству по уголовному делу.

Статья... *Производство экспертизы по делам о применении пыток*

Для оценки физических и психологических доказательств применения

пыток производство комплексной психолого-психиатрической и судебно-медицинской экспертизы обязательно.

Статья... *Особенности допроса потерпевшего по делам о применении пыток*

1. До начала допроса потерпевшего, учитывая особый характер дела о применении пыток и сопутствовавших им обстоятельств, специальный прокурор обязан определить состав участников следственного действия с учетом мнения допрашиваемого.

2. Производство допроса потерпевшего осуществляется с использованием видео/аудио записи.

3. Допрос потерпевшего производится только в дневное время. Для допроса потерпевшего должно отводиться достаточно времени. Место проведения допроса должно быть безопасным и удобным.

4. Производство повторного допроса потерпевшего не допускается.

Статья... *Обстоятельства, подлежащие выяснению при допросе потерпевшего по делам о применении пыток*

При допросе потерпевшего по делам о применении пыток подлежат выяснению:

- обстоятельства, приведшие к пыткам, в том числе к любой форме незаконного лишения свободы, похищения, заключения под стражей и содержания под стражей;

- приблизительные даты и время применения пыток, в том числе последнего случая пыток;

- подробное описание лиц, причастных к задержанию, содержанию в заключении и пыткам;

- содержание того, что говорили потерпевшему или о чем его спрашивали;

- описание повседневного распорядка в месте заключения и обычно применяемых методов жестокого обращения;

- описание фактов пыток, в том числе и применявшихся способов;

- информация о том, подвергался ли потерпевший сексуальному насилию;

- телесные повреждения, полученные в ходе пыток;

- описание оружия или других использованных для пыток предметов;

- данные об очевидцах событий, имеющих отношение к пыткам.