

**ҚР ПРЕЗИДЕНТІНІҢ 2023 ЖЫЛҒЫ 1 ҚЫРКҮЙЕКТЕГІ «ӘДІЛЕТТІ
ҚАЗАҚСТАННЫҢ ЭКОНОМИКАЛЫҚ БАҒДАРЫ» ЖОЛДАУЫН ІСКЕ АСЫРУДЫҢ
КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТІЛЕРІНЕ АРНАЛҒАН «ҚОҒАМДЫҚ
ПРОЦЕСТЕРДІ ЖАҢҒЫРТУ МАЗМҰНДАҒЫ ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ
КОНСТИТУЦИЯСЫ МЕН ЗАҢНАМАСЫ: ДИАЛОГ ЖӘНЕ ҮДЕМЕЛІ ДАМУЫ»
АТТЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҒЫЛЫМИ-ПРАКТИКАЛЫҚ КОНФЕРЕНЦИЯ
МАТЕРИАЛДАРЫНЫҢ ЖИНАҒЫ**

**СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ
МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЙ КОНФЕРЕНЦИИ
«КОНСТИТУЦИЯ И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН В
КОНТЕКСТЕ МОДЕРНИЗАЦИИ ОБЩЕСТВЕННЫХ ПРОЦЕССОВ: ДИАЛОГ И
ПОСТУПАТЕЛЬНОЕ РАЗВИТИЕ», ПОСВЯЩЕННОЙ КОНСТИТУЦИОННО-
ПРАВОВЫМ АСПЕКТАМ РЕАЛИЗАЦИИ ПОСЛАНИЯ ПРЕЗИДЕНТА РК ОТ
1 СЕНТЯБРЯ 2023 ГОДА «ЭКОНОМИЧЕСКИЙ КУРС СПРАВЕДЛИВОГО
КАЗАХСТАНА»**

**COLLECTION OF MATERIALS
INTERNATIONAL SCIENTIFIC AND PRACTICAL CONFERENCE
«CONSTITUTION AND LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN IN THE
CONTEXT OF MODERNIZATION OF SOCIAL PROCESSES: DIALOGUE AND
PROGRESSIVE DEVELOPMENT», DEDICATED TO THE CONSTITUTIONAL AND
LEGAL ASPECTS OF THE IMPLEMENTATION OF THE ADDRESS OF THE
PRESIDENT OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN DATED SEPTEMBER 1, 2023
«ECONOMIC COURSE OF FAIR KAZAKHSTAN»**

АСТАНА, 2023

УДК 342.4 (574)
ББК 67.400 (5Каз)
Қ 54

Редакционная коллегия:

Главный редактор: Бектурганов А.Е.

Члены редакционной коллегии: Мукашева А.А., Сактаганова И.С., Нургалиева А.Б., Ахметов Е.Б.

ISBN 978-601-337-920-3

Қазақстан Республикасы Президентінің 2023 жылғы 1 қыркүйектегі «Әділетті Қазақстанның экономикалық бағдары» Жолдауын іске асырудың конституциялық-құқықтық аспектілеріне арналған **«Қоғамдық процестерді жаңғырту контексіндегі Қазақстан Республикасының Конституциясы және заңнамасы: диалог және үдемелі даму»** халықаралық ғылыми-практикалық конференциясының материалдар жинағы. - Астана: Еуразия ұлттық университеті. Л. Н. Гумилева, 2023. – 363 б.

Сборник материалов международной научно-практической конференции **«Конституция и законодательство республики казахстан в контексте модернизации общественных процессов: диалог и поступательное развитие»**, посвященной конституционно-правовым аспектам реализации Послания Президента Республики Казахстан от 1 сентября 2023 года «Экономический курс Справедливого Казахстана». – Астана: Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева, 2023. – 363 с.

Collection of materials of the international scientific and practical conference **«Constitution and legislation of the Republic of Kazakhstan in the context of modernization of social processes: dialogue and progressive development»**, dedicated to the constitutional and legal aspects of the implementation of the Address of the President of the Republic of Kazakhstan dated September 1, 2023 «Economic course of Fair Kazakhstan». – Astana: L.N. Gumilyov Eurasian National University, 2023. – 363 p.

Халықаралық ғылыми-практикалық конференция баяндамалар жинағында Әділетті Қазақстанды құрудың ұлттық идеясы шеңберінде жүргізіліп жатқан конституциялық және сот-құқықтық реформаның өзекті аспектілеріне қатысты мәселелер қарастырылған.

В сборнике материалов международной научно-практической конференции рассмотрены вопросы, касающиеся актуальных аспектов конституционной и судебно-правовой реформы, проводимой в рамках национальной идеи построения Справедливого Казахстана.

The collection of materials of the international scientific and practical conference considered issues related to the current aspects of constitutional and judicial law reform, carried out within the framework of the national idea of building a just Kazakhstan.

ISBN 978-601-337-920-3

УДК 342.4 (574)
ББК 67.400 (5Каз)

© Л.Н.Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университеті, 2023
© Евразийский Национальный университет им. Л.Н. Гумилева, 2023
© L.N. Gumilyov Eurasian National University, 2023

ЗАЩИТА И ОХРАНА КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Сембекова Бакиткул Рактаевна,

к.ю.н , профессор,

*зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
юридического факультета ЕНУ им. Л.Н. Гумилева
г. Астана., Казахстан*

Аннотация. В статье исследованы вопросы обеспечения конституционных прав в уголовном процессе на основе анализа норм уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан. Анализ норм уголовно-процессуального кодекса РК проведен путем рассмотрения аспектов реализации принципов уголовного процесса. Раскрыты направления обеспечения защиты и охраны конституционных прав участников уголовного процесса в ходе собирания, исследования, закрепления, предоставления и оценки доказательств.

Ключевые слова: Принципы уголовного процесса. Участники уголовного процесса. Процесс доказывания. Уголовно-процессуальный кодекс РК. Досудебное производство.

ҚЫЛМЫСТЫҚ ПРОЦЕСТЕ КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ ҚҰҚЫҚТАРДЫ ҚОРҒАУ ЖӘНЕ САҚТАУ

Сембекова Бакиткул Рактаевна

з. г. к., профессор,

*Л.Н.Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университеті заң факультетінің қылмыстық-
құқықтық пәндер кафедрасының меңгерушісі*

Аннотация. Мақалада Қазақстан Республикасы қылмыстық іс жүргізу кодексінің нормаларын талдауда қылмыстық процесте конституциялық құқықтарды қамтамасыз ету мәселелері зерттелді. Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу кодексінің нормаларын талдау қылмыстық процестің қағидаттарын іске асыру аспектілерін талқылау жолымен жүргізілді. Дәлелдемелерді жинау, зерттеу, бекіту, ұсыну және бағалау барысында қылмыстық процеске қатысушылардың конституциялық құқықтарын қорғау мен сақтау қамтамасыз ету бағыттары ашылды.

Тірек сөздер: Қылмыстық процестің принциптері. Қылмыстық процеске қатысушылар. Дәлелдеу процесі. ҚР Қылмыстық іс жүргізу кодексі. Сотқа дейінгі іс жүргізу.

PROTECTION AND SECURITY OF CONSTITUTIONAL RIGHTS IN CRIMINAL PROCEEDINGS

Sembekova Bakitkul Raktaevna

Candidate of Law, Professor,

*Head of the Department of Criminal Law Disciplines of the Faculty
of Law L.N. Gumilyov ENU
Astana., Kazakhstan*

Annotation. The article examines the issues of ensuring constitutional rights in criminal proceedings based on the analysis of the norms of the Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan. The analysis of the norms of the Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan was carried out by considering aspects of the implementation of the principles of criminal procedure. The directions of ensuring the protection and security of the constitutional

rights of participants in criminal proceedings during the collection, research, generalization, provision and evaluation of evidence are disclosed.

Key words. Principles of criminal procedure. Participants in the criminal process. The process of proof. Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan. Pre-trial proceedings.

Обеспечение конституционных прав в уголовном процессе обусловлено оптимизацией норм уголовно-процессуального законодательства РК, которое продолжается с 2014 года по настоящее время. В уголовно-процессуальном законодательстве РК отражены принципы уголовного процесса, защищающие и охраняющие права участников при регулировании общественных отношений в сфере уголовного судопроизводства, которые обеспечивают применение их в поисково-познавательной деятельности субъектов доказывания.

Реализация принципов уголовного процесса в уголовном судопроизводстве РК связана с усилением судебного контроля в ходе досудебного производства, направленного на обеспечение защиты и охраны прав участников, в результате которого в нормах уголовно-процессуального законодательства появилась фигура следственного судьи, имеющего право на санкционирование следственных действий, отраженных в статье 55 УПК РК,¹⁴¹ анализ которых свидетельствует о наделении полномочиями его решать вопросы, касающихся посягательства на конституционные права граждан при собирании, исследовании, оценки доказательственной информации.

Как свидетельствует правоприменительная практика - введение данной новеллы в уголовное законодательство РК оправдало себя, так как реализация судебной власти в ходе досудебного производства обеспечивает всестороннему, полному и объективному исследованию доказательственной информации в силу независимости их от органов уголовного преследования.

Судебная власть в ходе досудебного производства является гарантом реализации принципов уголовного процесса, защиты и охраны прав участников, так как осуществляя надзор и контроль, обеспечивает законность принимаемых решений органами уголовного преследования, судебную защиту прав и свобод человека и гражданина, проявление уважения чести и достоинства личности, осуществление неприкосновенности личности, жилища, собственности.

Досудебное производство сопровождается и осуществлением прокурорского надзора наравне с судебным, такой процедурный механизм регулирования общественных отношений в уголовном судопроизводстве обеспечивает в ходе собирания, исследования, закрепления и оценки доказательственной информации проводить всесторонний анализ, синтез, формирование умозаключений, выводов, что позволяет оценивать доказательственную базу с позиции относимости, допустимости, достаточности.

Роль прокурора в ходе досудебного производства значительна, которая заключается в том, что он согласовывает, утверждает постановления следственных органов по всем ключевым процедурным позициям уголовного процесса. В уголовно-процессуальном кодексе РК появилась также фигура процессуального прокурора, обеспечивающего ему сопровождать весь ход досудебного производства, регулировать отношения участников уголовного преследования с другими участниками.

Указанные процедурные механизмы были закреплены в нормах уголовно-процессуального кодекса для обеспечения прав и свобод человека, гражданина и личности, для совершенствования правовых основ проведения досудебного производства.

Однако, правоприменительная практика свидетельствует о наличии проблем, связанных с организационными аспектами проведения досудебного производства, в

¹⁴¹ Уголовно-процессуальный кодекс РК от 4 июля 2014 года №231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.09.2023)

частности согласование всех ключевых моментов с прокурором, на наш взгляд, требует дополнительных средств и сил со стороны следственных органов при дефиците времени, посягая на процессуальную их самостоятельность.

Отсутствие процессуальной самостоятельности следственных органов негативно влияет на процесс собирания, исследования и оценки доказательственной информации тем, что на психологическом уровне ориентирование на мнение прокурора отражается на процессе принятия и реализации решений следователем, характеризуемым низким уровнем оперативности, подчиняемости прокурору в силу его процессуального статуса, которое является отрицательным фактором организационно-процедурных механизмов досудебного производства.

Кроме того, прокурор, принимая участие в процессе доказывания согласительным решением, не принимая непосредственного участия в собирании, исследовании, закреплении, закономерно не может объективно давать оценку ситуации, собранным доказательствам.

Оценка согласно нормам уголовно-процессуального кодекса РК определяется формированием внутреннего убеждения, определяемого непосредственным восприятием, анализом, установлением причинно-следственных отношений, поэтому прокурор, непосредственно не участвуя в процессе доказывания, в полном объеме, не в достаточной степени может оценивать всю собранную информацию.

Результаты правоприменительной практики показывают, что прокуроры, не пользуются своими процессуальными полномочиями проводить самостоятельно досудебное производство, со всеми сложностями следствия сталкиваются сами следователи и ограничение их процессуальной самостоятельности негативно отражается на обеспечении защиты и охраны конституционных прав участников уголовного процесса.

В связи с этим, на наш взгляд, следует акцентировать внимание на вопросах оптимизации уголовно-процессуального законодательства по данным направлениям.

Но несмотря на данные сложности организационно-правового характера, нормы уголовно-процессуального законодательства направлены на обеспечение прав и свобод гражданина, личности, в связи с этим, следует отметить закрепление в нормах следующего участника уголовного процесса как - свидетель, имеющий право на защиту, полномочия которого отражены в ст. 65-1 УПК РК.¹⁴²

Появление данной статьи в УПК РК продиктовано практической востребованностью, которая была необходима для закрепления процессуального статуса лиц, оказавшихся в ситуации неопределенности в силу неясности возникших подозрений в причастности к совершению преступной деятельности, когда непонятна роль его в механизме преступного деяния и в тоже время нет условий для признания его в качестве свидетеля.

В практической деятельности определение таких ситуаций путем возведения в норму закона процедурных аспектов в УПК РК обеспечило процессуально закрепить статус таких лиц, оказавшихся в орбите уголовного преследования, не нарушая их конституционные права в уголовном процессе, что действительно, конкретно отражает законность предоставления полномочий.

В ст. 65-1 УПК РК в п. 2 отражены права свидетеля, имеющего право на защиту: получить от лица, осуществляющего досудебное производство, разъяснение принадлежащих ему прав; получить от лица, осуществляющего досудебное расследование, разъяснение о статусе свидетеля, имеющего право на защиту; отказаться от дачи показаний; самостоятельно или через своих родственников или доверенных лиц пригласить адвоката в качестве защитника; давать показания в присутствии защитника; давать показания на родном языке или языке, которым владеет; пользоваться бесплатной помощью переводчика, и т.д.,

¹⁴² Уголовно-процессуальный кодекс РК от 4 июля 2014 года №231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.09.2023)

которые в системе способствуют осуществлять в процессуальном порядке защиту и охрану конституционных прав участников уголовного процесса.

Предоставление права на защиту участникам уголовного процесса- свидетелям, имеющим права на защиту, подозреваемым, обвиняемым обеспечивает защищать свои права, знать свои обязанности, которые являются условиями для реализации принципов законности, всесторонности, объективности и полноты при установлении фактических данных.

Уголовно-процессуальные процедуры предоставления права на защиту обеспечивают участникам уголовного процесса: свидетелю, имеющим право на защиту, подозреваемому, обвиняемому защищать и охранять права при взаимодействии с органами уголовного преследования. Как гласит норма ст. 26 уголовно-процессуального кодекса: орган ведущий уголовный процесс, обязан разъяснить подозреваемому, обвиняемому их права и обеспечить им возможность защищаться от подозрения, обвинения всеми не запрещенными законом средствами, а также принять меры к охране их личных и имущественных прав. Свидетель, имеющий право на защиту, подозреваемый, обвиняемый не должны принуждаться к даче показаний, представлению органам уголовного преследования каких-либо материалов, оказанию им какого бы то ни было содействия.

Право на защиту участникам уголовного процесса, обеспечивая реализацию конституционных прав, предоставляют возможность всем сторонам раскрыть условия и обстоятельства совершенного преступного деяния, создавая условия для оценки сложившейся ситуации на основе альтернативных объяснений, обоснования, мотивирования применять эффективные методы и способы собирания, исследования, закрепления на основе выдвижения версий, программирования, прогнозирования, диагностирования определять характер преступной деятельности.

Конституционный принцип права на защиту реализуется предоставлением квалифицированной юридической помощи, предоставлением защищать права адвокатом, обеспечивая состязательность в уголовном процессе. В ст. 23 УПК РК указано, что уголовное судопроизводство осуществляется на основе принципа состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты. В статье хотя и указано, что обязанность доказывания виновности лица в совершении уголовного правонарушения и опровержение его доводов в свою защиту возлагаются на органы уголовного преследования, в ходе досудебного производства, как свидетельствует правоприменительная практика, равноправие сторон обвинения и защиты обеспечивается не в достаточной степени, так как в организационно-правовом аспекте сторона защиты уступает возможностям органам, осуществляющим уголовное преследование при собирании, исследовании, закреплении доказательственной информации.

В ходе досудебного производства, органы уголовного преследования, наделенные властными полномочиями, обладают больше ресурсами организационного, поискового, достоверительного, реконструктивного характера в процессе доказывания, исходя из достаточности, допустимости информации, чем сторона защиты, что негативно влияет на обеспечении защиты и охраны прав участников уголовного процесса. Об этом и свидетельствует закрепленная в уголовно-процессуальном законодательстве классификационная основа участников уголовного процесса: органы уголовного преследования в классификационной основе определены как государственные органы и должностные лица, осуществляющие функции уголовного преследования, а адвокаты как участники процесса, защищающие свои или представляемые права и интересы.

В ст. 34 УПК РК обозначены общие условия осуществления уголовного преследования, где требования органа уголовного преследования, предъявленные в соответствии с законом, обязательны для исполнения всеми государственными органами, организациями, должностными лицами и гражданами и должны быть исполнены в установленный им срок, но не позднее трех суток. Невыполнение указанных требований без уважительных причин влечет установленную законом ответственность.

Законодательно подкреплена значимость и важность полномочий органов уголовного преследования как государственных органов и должностных лиц в отличие от полномочий адвокатов, осуществляющих защиту.

Защита прав адвокатами строится в ходе досудебного производства, в основном, исходя из предъявленного обвинения органами уголовного преследования, что приводит не к всесторонности, а наоборот, к сужению, так как сторона защиты не имеет возможности полноправно проводить расследование в силу необладания ими тех полномочий, которыми наделены органы уголовного преследования, как представители государственных органов и как должностные лица, несмотря на то, что адвокаты согласно ст. 33 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи»¹⁴³ имеют права запрашивать и получать во всех государственных органах, органах местного самоуправления и юридических лицах сведения, необходимые для осуществления адвокатской деятельности; в порядке и пределах, установленных законодательством Республики Казахстан, самостоятельно собирать фактические данные, необходимые для оказания юридической помощи, и представлять их в государственные органы и должностным лицам, использовать все не запрещенные законом средства и способы защиты прав и законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью. Однако, в уголовно-процессуальном кодексе РК нет четкого обозначения полномочий защитника в ходе досудебного производства при реализации принципа состязательности и равноправия сторон.

Кроме того, органы уголовного преследования в ходе досудебного производства допускают направленность на обвинительный уклон, что также негативно влияет на реализацию принципа равноправия сторон в уголовном процессе, затрудняет осуществление защиты адвокатами в ходе собирания доказательственной базы и предоставления доказательств.

Указанные, на наш взгляд, погрешности в уголовно-процессуальном регулировании взаимодействия участников уголовного процесса, оказывают воздействующую роль на процессе собирания и предоставления доказательств адвокатами в ходе досудебного производства, несколько лучше обстоят в уголовно-процессуальном регулировании обеспечения принципа состязательности и равноправия сторон в ходе судебного производства.

В нормах ст. 23 УПК РК обозначена роль суда при реализации принципа состязательности и равноправия сторон:

- суд, сохраняя объективность и беспристрастность, обязан создать необходимые условия для выполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав;

- стороны, участвующие в уголовном процессе, равноправны, то есть наделены в соответствии с Конституцией Республики Казахстан и настоящим Кодексом равными возможностями отстаивать свою позицию;

- суд основывает процессуальное решение лишь на тех доказательствах, участие в исследовании которых на равных основаниях было обеспечено каждой из сторон;

- стороны избирают в ходе уголовного судопроизводства свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов и лиц, суд по ходатайству стороны оказывает ей содействие в получении необходимых материалов в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом.

То есть следует отметить, что четко и ясно прописаны нормы реализации принципов состязательности и равноправия сторон в ходе судебного производства, направленные на получение полной, объективной и достоверной информации от участников уголовного процесса.

¹⁴³ Закон Республики Казахстан Об адвокатской деятельности и юридической помощи с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.07.2023

В действующем уголовно-процессуальном законодательстве проводится реформирование норм в сторону совершенствования и оптимизации, об этом и свидетельствуют внесения изменений и дополнений в УПК РК, которые продолжаются до настоящего времени, но вместе с тем имеются спорные вопросы, на которые необходимо законодателю обратить внимание.

В рамках этой статьи, мы остановились на некоторых только аспектах, заслуживающих внимания с позиции обсуждения и законодательного регулирования, направленного на защиту и охрану конституционных прав в уголовном процессе.

УДК 343.236:343.241

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНЫХ МЕР УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Кыздарбекова Баян Жакеновна

*ведущий научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-
процессуального, уголовно-исполнительного законодательства
Института законодательства и правовой информации
Республики Казахстан, к.ю.н., ассоциированный профессор,
Республика Казахстан, г. Астана; e-mail: kyzdarbekova.b@zqai.kz*

Аннотация. Статья посвящена анализу иных мер уголовно-правового воздействия в контексте доктрины и законодательства Республики Казахстан. Рассматриваются история становления и развития данного института, основные аспекты проблем его развития, начиная с неопределенности доктринальных воззрений на содержательные составляющие системы этих мер, заканчивая анализом первоначальной редакции проекта Закона по вопросам оптимизации Уголовного, Уголовно-процессуального и Уголовно-исполнительного кодексов, который предусматривал поправки, принципиально и концептуально изменяющие существующий подход к данному институту. В процессе доктринального осмысления природы мер уголовно-правового воздействия и границ их определенности, было выявлено, что они включают как наказания, так и другие меры уголовно-правового воздействия, и что это понятие шире, чем понятие «наказание». Автор обращает внимание на то, что иные меры уголовно-правового воздействия представляет собой форму государственного принуждения по отношению к лицам, совершившим уголовное правонарушение, и что внесение поправок в уголовное законодательство потребует систематизации и классификации данных мер.

Ключевые слова. иные меры уголовно-правового воздействия, уголовно-правовое принуждение, иные меры уголовно-правового характера, принудительный платеж.

Аннотация. Мақала Қазақстан Республикасының доктринасы мен заңнамасы аясында қылмыстық құқықтың басқа да шараларын талдауға арналған. Осы институттың қалыптасу және даму тарихы, оның даму мәселелерінің негізгі аспектілері осы шаралар жүйесінің мазмұндық құрамдас бөліктері туралы доктриналық көзқарастардың белгісіздігінен бастап, түпнұсқа нұсқасын талдаумен аяқталады. Қылмыстық, Қылмыстық-процестік және Қылмыстық-атқару кодекстерін онтайландыру туралы заң жобасы осы институтқа қолданыстағы көзқарасты түбегейлі және тұжырымдамалық түрде өзгертетін түзетулерді көздеді. Қылмыстық-құқықтық ықпал ету шараларының мәнін және олардың анықтық шегін доктриналық түсіну барысында олардың жазаны да, қылмыстық-құқықтық ықпал етудің басқа да шараларын қамтитыны және бұл ұғымның «жазалау» ұғымынан кеңірек екендігі анықталды. ». Автор қылмыстық құқықтың басқа да шаралары қылмыстық